

از دیدگاه
اهل سنت

توضیح المسائل فقه حنفی

جلد دوم

نکاح ، طلاق و معاملات



گردآورنده: مولانا عبدالواحد فقیری هروی
استاد دانشکده الهیات دانشگاه هرات

توضیح المسائل فقہ حنفی

جلد دوم

نکاح و طلاق و معاملات

گردآورنده: مولانا عبدالواحد فقیری هروی
استاد دانشگاه الهیات دانشگاه هرات

سرشناسه : فقیری هروی، عبدالواحد
 عنوان و نام پدیدآور : توضیح المسائل فقه حنفی / مولف عبدالواحد فقیری هروی.
 مشخصات نشر : تیرت جام : شیخ الاسلام احمد جام، ۱۳۹۱.
 مشخصات ظاهری : ج ۲.
 شابک : دوره ۹۷۸-۹۶۴-۲۴۷-۰۳۷-۲ : : ۹۷۸-۹۶۴-۲۴۷-۰۳۸-۹ :
 : ۹۶۴-۲۴۷-۰۳۹-۶
 وضعیت فهرست : فیبا
 نویسی
 یادداشت : ج ۲ (چاپ اول: ۱۳۹۱) (فیبا).
 مندرجات : ج ۱ (بخش ۱ و ۲). مسائل وضو، غسل، نماز، ج ۲ (بخش ۳ و ۴).
 نکاح و طلاق.
 موضوع : فقه حنفی - رساله عملیه
 رده بندی کنگره : ۹۱۳۹۱/۵/۷۷۲/۵ BP
 رده بندی دیویی : ۲۹۷/۲۲۲
 شماره کتابشناسی : ۲۷۵۲۵۲
 ملی



انتشارات شیخ الاسلام احمد جام

توضیح المسائل فقه حنفی (بخش ۳ و ۴)

نویسنده	: مولوی عبدالواحد فقیری هروی (رح)
ناشر	: شیخ الاسلام احمد جام
تیراژ	: ۳۰۰۰ نسخه
نوبت چاپ	: اول - ۱۳۹۱
چاپخانه	: دقت (خط) ۳۱۲۵۰۵۲
قیمت	: ۷۰۰۰ تومان
قیمت دوره دو جلدی	: ۱۵۰۰۰ تومان
شابک	: ۹۷۸-۹۶۴-۲۴۷-۰۳۹-۶
شابک دوره	: ۹۷۸-۹۶۴-۲۴۷-۰۳۸-۹

حق چاپ و نشر محفوظ است.

تلفن: ۲۲۲۴۴۷۱ - ۲۲۲۵۲۳۸ - ۰۵۲۸

بخش سوم

نکاح و طلاق

بسمه تعالی

مقدمه

سبحان ما اعظم شأنه و الصلوة علی من لانی بعده

از آنجایی که انسان فطرتاً اجتماعی طبع است، زندگیش بطور تنهایی صحیح و درست نمی‌شود بلکه باید با کمک و یاری همدیگر مایحتاج خود را انجام دهد و در این زندگی اجتماعی به قانون و فارمول نیاز دارند که زندگی‌شان را به وجه احسن تنظیم و ترتیب کند.

ادیان گذشته منسوخه و فلاسفه قدیم و جدید در موضوع ازدواج و زندگی فامیلی قوانینی را تشریح نمودند ولی قوانین ادیان گذشته قانونهای موقتی و مقدماتی بوده به ظهور دین جاوید و ابدی اسلام تطبیق آن‌ها به پایان رسید، گذشته از آن به کیفیت اولی خود باقی نمانده بلکه دست‌خوش دست منحرفین و تغییر دهندگان دین خدا گردیده طوریکه ایشان مطابق خواهاشات نفس و مقاصد اقتصادی و سیاسی خویش آنها را تغییر داده‌اند. از این رو نیازمندیهای فامیلی و اجتماعی بشر را ادا نمی‌کند. و همچنان نظریات فلسفی چون از عقل محض بشری سرچشمه می‌گیرد بلکه عقلی که با وهم و خیال همیار و هم‌نوا بوده ظلمت و تاریکی آنها او را آلوده نموده است، لذا نمی‌تواند نیازمندیهای واقعی و همه جانبه‌ی انسان را کشف و به اجتماع بیاموزند. از طرف دیگر عقول بشری از اجتماع و محیط و وقتی که در آن زندگی می‌کند، متأثر گردیده به ملاحظه آنها برای تنظیم اوضاع اجتماعی قانون طرح می‌نماید. واضح و روشن است که این تفکر ناقص و مقید و محدود به عموم جامعه بشری تطبیق نمی‌شود. ما می‌بینیم که به گذشت قرون متمادی این طرحها تغییر یافته فیلسوف و دانشمند یک قرن نظریات فیلسوف و دانشمند دیگر را در بسا موارد رد می‌نماید.

آری، اگرچه رهبریت نصاری و صهیونیست جهانی می‌کوشد که این قوانین فرتوت و متغیر و منسوخ خود را به هر وسیله‌ای که می‌شود ولو به توسط قانون جنگل (زور) و یا بصرف میلیونها پول و اعتبارات بین‌المللی در اجتماع بشری بقبولاند علی‌الخصوص در دولتهای فقیر اسلامی امروز رهبر کاتولیکهای جهان اسقف‌ها و کشیش‌های خود را به کشورهای جهان خصوصاً به

کشورهای مستضعف می‌فرستند و به بهانه کمک و همکاری مراکز فرهنگی خود را به نام موسسه خیریه تاسیس می‌نمایند و در حقیقت منظورشان گسترش ایدئولوژی و فرهنگ نادرست‌شان می‌باشد اما با طلوع آفتاب جهانتاب اسلام در این مقطع زمانی که بشریت به حد رشد و پختگی رسیده است، خداوند علیم و حکیم توسط آخرین و بزرگترین پیامبر خویش مطابق نیازمندی‌های بشری قانون و دستوری را نازل گردانیده که جوابگوی همه احتیاجات بشری در هر وقت و زمان و هر محل و مکان بطور ابد و جاوید باشد. قانونی که جاوید و لایتغیر مطابق فطرت و طبیعت بشری است. از این رو در مدت کمی شرق و غرب را روشن ساخت و شکی نیست که هر قدر انکشافات علمی توسعه یابد پذیرش و مرجعیت این قانون الهی عام‌تر می‌گردد و روزی خواهد آمد - طوری که قرآن مجید این مژده را به جهانیان داده - همه مردم جهان به این قانون روی آورند و آنرا سرمشق زندگی خود قرار دهند.

آری، مخالفین اسلام و استکبار جهانی هر قدر عرق بریزند و زحمت کشند، چون مردم جهان بیدار گردیده و حق و باطل را از هم فرق می‌نمایند در دراز مدت بدریشان نمی‌خورد و اهداف شوم و باطل آنها مورد قبول واقع نمی‌شود، زیرا طوری که اشاره شد قانونهای آنان مؤقت و محدود بوده از تراوشات عقل آلوده به وهم و خیال آنها است. قرآن مجید این حقیقت والاشان را به صراحت بیان و توضیح داده می‌فرماید:

«یریدون لیطفنوا نور الله بافواهمم و الله متم نور و لو کره المشرکون»

اکنون ما این حقیقت را از فروپاشی اتحاد شوروی سابق بطور واضح و آشکار در می‌یابیم. از جمله قوانین حکیمانه‌ی اسلام قانون فامیلی و ازدواج است. دین پاک اسلام آنرا به نحوی بیان نموده است که بشریت در تطبیق آن به هیچ مشکلی روبرو نمی‌شود و همه نیازهای روزمره‌اش در قرون متمادی بطور همیشه حل می‌گردد و نظر به جامعیت و کمال قدسی خود بر همه قوانین خط بطلان کشیده و تا بشریت باشد این قانون قدسی الهی دوام دارد. لذا قانون فامیلی و ازدواج آن مطابق نظریات احناف به توفیق پروردگار علیم و حکیم از عربی به فارسی تنظیم و تبدیل گردیده، تا مسلمانان فارسی زبان نیازمندیهای فامیلی خود را بدون تکلیف و بطور سهل و آسان برآورده سازند.

لا حول ولا قوة الا بالله العلی العظیم

«مؤلف»

مسائل نکاح

مسئله ۱- نکاح لغتاً به معنی پیوست شدن و وطی می‌آید. و در اصطلاح عقدی است بطور قصد که مفید ملک متعه است. یعنی فایده گرفتن مرد از زن بشرطی که نکاح وی مانع شرعی نداشته باشد. نکاح مرد و خنثی مشکل (زن و مرد) نکاح مشرک و محرمه و جن و آدم آبی روا نیست.

صفت نکاح

نکاح فرض:

مسئله ۲- نکاح و ازدواج در حین وجود چهار شرط فرض می‌شود:

- ۱- شخص یقین و باور داشته باشد که اگر نکاح نکند به زنا و بدکاری گرفتار می‌شود، اما تنها ترس گرفتار شدن به زنا در فرض شدن نکاح کافی نیست.
 - ۲- توانایی روزه گرفتن که او را از زنا جلوگیری کند نداشته باشد اگر اینطور روزه را گرفته می‌توانست او مختار است دلش می‌خواهد روزه بگیرد و می‌خواهد ازدواج کند در این حالت نکاح فرض نمی‌شود.
 - ۳- نتواند کنیز را بگیرد که او را از نکاح بی‌نیاز سازد و در صورتی که بتواند نیز مخیر است، می‌خواهد کنیز را بگیرد و می‌خواهد ازدواج نماید.
 - ۴- قدرت داشتن بر دادن مهر (پیشکش) و نفقه از وجه حلال که در آن جور و ظلم نباشد و اگر از کسب حلال مهر و نفقه را داده نمی‌توانست بلکه در پیدا کردن آنها به حرام خواری و ستمگری مانند رشوه، دزدی و گرفتار می‌شد نکاح در این حالت فرض نمی‌باشد بلکه فرض است که با نفس و شهوت خویش سخت مبارزه نماید و او را به نحوی سرزنش و جلوگیری کند که از زنا و بدکاری نجات یابد.
- و اگر بطور قرض مهر و نفقه حلال برایش میسر می‌شد فرض است که نکاح کند تا خود

را از زنا دور نگهدارد زیرا نکاح در اینصورت امری است که فقط به وسیله‌ی آن از یک حرام قطعی (زنا) نجات می‌یابد.

نکاح واجب:

نکاح وقتی واجب است که شخص خیلی شوق و آرزوی نکاح داشته باشد به نحوی که اگر نکاح نکند ترس گرفتاری به زنا و فحشا بوده باشد در این صورت با شرایط چهارگانه که در نکاح فرض بیان شد واجب می‌شود.

نکاح سنت:

اگر شخص سخت مایل به نکاح نباشد بلکه میل و رغبت میانه داشته باشد به گرفتاری زنا نه یقین دارد و نه ترس، نکاح در اینصورت با شرایط که در نکاح فرض ذکر شده سنت مؤکده است. در این حالت اگر ازدواج نکند گنهکار می‌شود ولی گناهِش از گناه ترک واجب کمتر است. اگر یکی از شرایط مذکور وجود نداشته باشد نکاح سنت نمی‌باشد.

نکاح حرام:

مسئله ۳- هرگاه شخص یقین داشت که اگر ازدواج کند به حرام‌خواری و ظلم و ستم مبتلا می‌شود، نکاح وی حرام است، زیرا مشروعیت نکاح و روا بودن آن به واسطه‌ی حفظ نفس از گناه و به دست آمدن ثواب است. هرگاه ازدواج سبب ظلم و جور و جفا گردد، مصلحت مقصود از نکاح به فساد تبدیل می‌شود.

نکاح مباح:

اگر شخصی میل و رغبت به نکاح داشت و به گرفتاری زنا ترس و یقین نداشت ولی فقط به جهت شهوترانی و برآوردن آرزوی جنسی نکاح می‌نماید این نکاح مباح است، ثواب و مزد اخروی ندارد.

نکاح مکروه:

اگر در صورت نکاح بیم جور و ظلم می‌رفت و یقین به آنها نداشت نکاح مکروه است.

آداب نکاح

مسئله ۴- مستحب و نیکو است که به وسیله‌ی دف (دایره) یا بلند کردن بیرق و شعار مخصوص و یا چراغان نمودن محل عقد نکاح و دیگر نشانه‌های که بر عقد نکاح دلالت دارد اعلان و اخبار گردد.

و مستحب است پیش از عقد نکاح خطبه خوانده شود، خطبه معین لازم نیست ولی اگر خطبه‌ای که از رسول کریم ﷺ روایت شده خوانده شود بهتر است مانند این خطبه:

الحمد لله غمده و نستعینه و نستغفره و نعوذ بالله من شروز انفسنا و من سیئات اعمالنا من یمده الله فلا مضل له و من یضلل فلا هادی له، و اشهد ان لا اله الا الله وحده لا شریک له و اشهد ان محمداً عبده و رسوله یا ایها الناس اتقوا ربکم الذی خلقکم من نفس واحدة الی قوله رقیباً. یا ایها الذین آمنوا اتقوا الله حق تقاته و لا تموتن الا و انتم مسلمون، یا ایها الذین امنوا اتقوا الله و قولوا قولاً سدیداً الی قوله عظیماً.

مستحب است که عقد در روز جمعه و توسط یک مرد عاقل، متدین از عصبه زن صورت گیرد و خود زن عقد ننماید و شاهدان اشخاص عادل باشند.

و مستحب است که به واسطه‌ی نداشتن مهر از نکاح صرف نظر نکند بلکه در صورت امکان قرض کند و ازدواج نماید زیرا کسی که به نیت پاکی و نجات از زنا و زیاد شدن مسلمانان ازدواج کند، خداوند در اداء قرض و دور ساختن نیازمندی‌اش او را یاری می‌دهد.

قال الرسول ﷺ ثلاثة حق علی الله عونهم المجاهد فی سبیل الله و المکاتب الذی یرید الا داء و الناکح الذی یرید العفاف» (رواه الترمذی و الحاكم)

سه گروه‌اند که خداوند یاری دهنده‌شان است:

- ۱- کسی که در راه خدا و به جهت اعلاء کلمه الله و قوی گردانیدن دین خدا جهاد کند.
- ۲- مکاتب که می‌خواهد بدل کتابت و مبلغ معینه که مولایش در برابر آزادی وی از وی

خواسته است ادا نماید.

۳- کسی که به جهت خودداری از گناه و پرهیز از زنا ازدواج کند.

و مستحب است که داماد نامزد خود را پیش از عقد ببیند و این کار در صورتی است که واقعاً به ازدواج زن علاقه دارد و از هر دو طرف میل و رغبت حاصل است. اما اگر بخاطر اطلاع و دیدن زنان باشد و اقدام صحیح بر نکاح نداشته باشد نظر وی حرام است.

نکاح باید به نیت بیشتر شدن امت پیغمبر گرامی اسلام ﷺ و نجات یافتن از زنا صورت گیرد

مسئله ۵- مستحب است که سن و عمر زن از عمر مرد کمتر باشد تا اولاد زیاد آورد و در مقام و مرتبه و جاه و مال نیز از مرد کمتر باشد، زیرا اگر مرد در این امور از زن کمتر باشد غالباً زن از وی اطاعت و فرمان برداری نمی کند و به وی تن در نمی دهد از این رو پیغمبر برگزیده اسلام ﷺ در این باره چنین دُرُفشانی می فرماید:

«من تزوج امرأة لعزها لم يزد الله الا ذلًا و من تزوجها لما لها لم يزد الله الا فقرا و من تزوجها لحسبها لم يزد الله الا دنائة و من تزوج امرأة لم يرد بها الا ان يغض بصره و يحض فرجه او يصل رحمه بارك الله له فيها و بارك لها فيه»
(رواه الطبرانی)

کسیکه زن را به واسطه‌ی شرافت و مقام اش به نکاح می گیرد هیچ افزودی برای وی حاصل نمی شود جز پستی و ذلت اش و کسی که زن مالدار و ثروتمند را به واسطه‌ی ثروت و دارایی اش به نکاح می گیرد خداوند فقیری و بینوایی او را بیشتر می سازد و کسی که برای خود همسر صاحب نسب را به واسطه‌ی نسبش اختیار می نماید خداوند پستی و بی اعتباری وی را افزوده می گرداند و کسی که ازدواج می کند و هیچ منظور و هدفی ندارد بغیر از اینکه چشم وی از نامحرم بگردد و خودش از زنا محفوظ شود و صله اش را وصل کند خداوند هر دو را با یکدیگر با خیر و برکت می گرداند.

رسول گرامی اسلام ﷺ در ارشاد دیگری چنین می فرماید:

«لا تتزوجوا النساء لحسنهن فعسى حسنهن ان يرديهن و لا تتزوجوهن لامواهن فعسى امواهن ان تطغيهن و لكن تزوجوهن على الدين فلامه خرقاء سوداء ذات دين افضل» (رواه ابن ماجه)

ای مسلمانان زنهارا به واسطه‌ی قشنگی و جمال شان به نکاح نگیرید، شاید جمال و صورت زیبای آنها آنانرا

به پستی و بداخلاقی بکشاند و بواسطه‌ی ثروت و دارایی‌شان ازدواج ننمایید شاید مال و ثروت‌شان آنانرا سرکش و ناسازگار گرداند بلکه زنهای دیندار و مسلمان را اختیار کنید یک کنیز سیاه‌جوده دیندار از آنها بهتر است.

و معقل بن یسار رضی الله عنه می‌گوید:

«جاء رجل الى رسول الله ﷺ فقال: يا رسول الله ﷺ اني اصببت امرأة ذات حسن و جمال و حسب و منصب و مال الا آنها لا تلد افا تزوجها؟ فنهاه ثم اتاه ثانيا فقال مثل ذالك ثم اتاه ثالثة فقال ﷺ تزوجوا الولود الودود فاني مكاتركم بالامم»

مردی به خدمت پیغمبر گرامی اسلام ﷺ آمد عرض کرد، من زن حسین (خوش چهره و زیبا) صاحب جمال و حسب و دارای مال و جاه را یافتم اما بچه بار نیست، آیا به نکاح بگیرم؟ پیغمبر خدا ﷺ او را از نکاح آن زن منع فرمودند، دوباره آمد برایش مثل اول فرمود، مرتبه‌ی سوم آمد چنین دُرَفْشانی نمودند: زنی را به نکاح گیرید که اولاد بسیار بیاورد و شما را بسیار دوست داشته باشد.

دیگر آداب نکاح

مسئله ۶- از آداب نکاح این است زنی را بگیرد که رنج و مثنو و مصارف آن کمتر باشد، و دختر از بیوه بهتر است. از زن بدخلق و بچه‌دار و فاحشه و بدکاره پرهیز نمایید. زن نیز مرد متدین و باخدا و غنی و دارا و بااخلاق را بگیرد از مرد بدکار و بی‌دین و لاابالی جداً پرهیز کند. دختر جوان را به مرد پیر ندهد و به کفو و سیال خویش وصلت کند هرگاه برای دختر کفو و سیال پیدا شد در دادن وی تأخیر نکند. کفو، شخص مسلمان و متدین و پرهیزگار است. با زنی که دیگری خواستگار است تا وی واگذار نمی‌شود خواستگاری نکند.

اعلان نکاح به دایره (دف):

مسئله ۷- اعلان و شایع ساختن نکاح کار نیکی است، حتی امام مالک علیه الرحمة اعلان را شرط صحت نکاح می‌داند و یکی از وسایل اعلان، زدن دایره است و به نزد فقها کرام باید دایره‌ای باشد که زنگوله نداشته باشد.

زفاف عروس:

مسئله ۸- زفاف عروس عبارت از آن است که عده‌ای از زنان جمع می‌شوند و داماد را به عروس راهنمایی می‌کنند و معرفی می‌نمایند. این اجتماع در صورتی روا است که مخالف آداب اسلامی و انسانی نباشد و مفسد و کارهای ناروایی را نداشته باشد. ظاهر شدن زنهای اجنبی و بیگانه بدون حجاب اسلامی، برهنه بودن سر و دست، داخل شدن مردان بیگانه در بین زنان و رفت و آمد کردن‌شان و فیلم و عکس گرفتن همه اینها از مفسد و کارهای نامشروع و حرام است. مسلمانان را لازم است که از آمدن آنها جداً پرهیز نمایند تا خدا نخواست به فتنه و فساد بزرگتری گرفتار نشوند.

ارکان نکاح

مسئله ۹- نکاح دو رکن (جزء) دارد: اول ایجاب و دوم قبول. ایجاب سخن است که از طرف زن یا ولی وی یا نایب وی یا وکیل اش صادر می‌شود. مثلاً پدر دختر می‌گوید: من از طرف دختر خود فلانیه وکیل هستم و او را به نکاح صحیح و شرعی برای فلانی دادم. قبول عبارت از سخنی است که از طرف شوهر و یا نایب وی صادر می‌شود و می‌گوید: که من فلانیه بنت فلانی را وکالتاً برای مؤکل خود فلانی بطریق زنی قبول نمودم. این هر دو رکنهای محسوس نکاح است و ارتباط ایجاب به قبول رکن معنوی نکاح است.

شرطهای نکاح

مسئله ۱۰- نکاح چند قسم شرط دارد:

- اول: شرطهای است که به لفظ و کلمات نکاح ارتباط دارد.
- دوم: به کسانی که عقد نکاح را انجام می‌دهند مربوط است.
- سوم: به شاهدان تعلق دارد.

بخش اول شرایط لفظ و صیغه که عبارت از ایجاب و قبول است و اینها دارای شرایط زیادی است.

اول باید ایجاب و قبول به لفظ و کلمه‌های مخصوص و معین باشد زیرا کلمات و الفاظ که

نکاح به آنها منعقد می شود یا صریح و آشکار است یا کنایه و پوشیده است. صریح آنست که از ماده (بزنی دادن) (تزویج) گرفته شود. مانند: کلمات دختر خود را به همسری یا به زنی دادی یا به زنی بده یا برای زن می گوید خود را برایم به زنی بده، وی می گوید: به زنی دادم یا پذیرفتم، شنیدم فرمان برداری نمودم. نکاح به لفظ مضارع صحیح است در صورتیکه مقصودش درخواست و عده نکاح نباشد، اگر گفت: دختر خود را برایم به همسری بده و وی در جوابش گفت: او را برای تو به همسری دادم صحیح است و اگر منظورش درخواست و عده ی نکاح و وصلت باشد صحیح نیست.

نکاح به پذیرفتن عملی و کتبی صحیح نمی شود

مسئله ۱۱- زن خود را به حضور شاهدان مقبول الشهادة به مبلغ معین برای مردی به نکاح داد، مرد چیزی نگفت، اما همان مهر معین را در مجلس داده و به زبان قبول نکرد و چیزی نگفت نکاح صحیح نمی شود تا به زبان نگوید. به نوشتن و خط نیز صحیح نمی شود در صورتی که زن و مرد هر دو حاضر باشند مثلاً زنی یا وکیل وی نوشت: خود را یا موکله خود را به همسری برایت دادم و مرد گفت قبول نمودم صحیح نمی شود.

آری، اگر مرد در مجلس حاضر نباشد درست می شود به این صورت که خط را برای زن نوشت و در خط خواستار وی گردید وقتی خط به دست زن رسید شاهدان را حاضر نموده و خط را برایشان خواند و گفت: خود را به طور زنی برای وی دادم یا خط را بحضور شاهدان نمی خواند بلکه می گوید: فلانی برایم خط روان کرده و خواستار من شده است شما شاهد و گواه باشید که من او را به همسری پذیرفتم و قبول کردم. اگر خط را بحضور شاهدان نخواند و یا مضمون آنرا نگفت فقط تنها گفت من فلانی را به نکاح گرفتم صحیح نمی شود.

مسئله ۱۲- در لفظ های صریح و آشکار شرط نیست که مرد و زن و گواهان معنی کلمات را بدانند، همین قدر لازم است که بدانند به همین کلمات نکاح بسته می شود، مثلاً یک زن عجمی که عربی را نداند به او گفته شود که این جمله را بگوید «زواجك نفسي» ولی معنای آنرا نمی داند همین قدر می فهمد که به این جمله نکاح منعقد می شود این گفتن وی صحیح

است و نکاح بسته می شود.

مسئله ۱۳- لفظ کنایه آنست که بر نکاح صراحت ندارد ولی برای تملیک کامل عین نهاده شده است. به این لفظ وقتی نکاح صحیح می شود که نیت نکاح را به آن داشته و قرینه و دلیل هم باشد که بر نیت وی دلالت کند و شاهدان مقصود آنرا بدانند و اگر قرینه موجود نبود باید به عقد نکاح اعلام نماید.

مسئله ۱۴- الفاظ کنایه که نکاح به آنها منعقد می شود چهار قسم است:

اول: لفظی است که به اتفاق علماء احناف رحمة الله علیهم به آن نکاح بسته می شود به لفظهای: بخشش، صدقه، تملیک، جعل نکاح درست می شود. مثلاً اگر زن گفت: نفس خود را برایت بخشیدم یا صدقه دادم، یا تملیک و معنای نکاح را اراده داشت و مرد گفت قبول کردم، عقد صحیح می شود.

قسم دوم: کنایه بناء بقول صحیح به آن نکاح صحیح می شود، مانند خرید و فروخت بطور مثال: اگر زن گفت نفس خود را برای تو به مبلغ معین فروختم و نیت نکاح داشت و مرد پذیرفت نکاح درست می شود.

و نیز به لفظهای خرید، سلم، صلح، قرض صحیح می شود. اما به الفاظ که مفید ملک نیست نکاح صحیح نمی شود، مانند اجاره، عاریت، وصیت، رهن. مثلاً اگر زن گفت: نفس خود را برایت به اجاره دادم و مرد هم قبول نمود، صحیح نمی شود.

قسم سوم: الفاظی است که به اتفاق علماء حنفی نکاح به آنها منعقد نمی شود مانند: اباحه (روا کردن، حلال ساختن) گروی، اقاله و خلع. مثلاً اگر زن گفت: من نفس خود را برایت روا و مباح کردم و مرد قبول نمود صحیح نمی شود.

مسئله ۱۵- مردی وزنی به نزد شاهدان اینطور اقرار نمودند: مرد گفت: اوزن و همسر من است و من شوهرش می باشم. یا زن گفت: او شوهر من است و من همسرش می باشم، و طرف دیگر آنها گفت: بلی، نکاح منعقد نمی شود، زیرا اقرار اظهار نکاح است که قبلاً

صورت گرفته و باید پیش از آن نکاح ثابت شده باشد.

شروط دوم ایجاب و قبول:

مسئله ۱۶- شرط است که ایجاب و قبول در یک مجلس باشد، اگر زن به مرد گفت: خود را برای تو به نکاح دادم، مرد از مجلس برخاست و به دیگر عملی که گردش او را از مجلس نشان می داد مصروف گردید، بعد گفت: قبول نمودم، نکاح صحیح نمی شود، زیرا ایجاب و قبول در یک مجلس انجام نگرفته و اگر یکی از مرد و زن غایب باشد نکاح صحیح نمی شود. زن به حضور دو نفر شاهد می گوید خود را برای فلاتی به نکاح دادم و مرد حاضر نبود، وقتی مرد خبر شد به حضور دو نفر شاهد گفت: قبول نمودم، نکاح درست نمی شود. آری، اگر مرد نفر خود را به نزد زنی فرستاد و برایش گفت: که فلاتی مرا فرستاده می خواهد که تو خود را به وی به نکاح دهی و زن گفت: قبول کردم، نکاح صحیح می شود.

مسئله ۱۷- اگر مرد و زن بالای مرکب که می رفت و یا خود آنها در حال رفتن عقد نکاح را نمودند، نکاح صحیح نمی شود، زیرا استقرار در یک محل صورت نگرفته است اگر در بالای کشتی در حال رفتار عقد کردند، نکاح صحیح است زیرا کشتی حکم یک محل را دارد، اما موتر (اتومبیل) به نزد امام ابوحنیفه حکم مرکب را دارد و عقد نکاح در حال رفتارش درست نیست.

در ایجاب و قبول لازم نیست که فوری باشد حتی اگر زن گفت: من خود را برایت به نکاح دادم، مرد در همان مجلس به سخن دیگری مصروف شد و بعد گفت: قبول نمودم نکاح صحیح است.

شرط سوم:

مسئله ۱۸- قبول و پذیرفتن مخالف ایجاب نباشد. شخص به دیگری می گوید: دختر خود را به صد هزار افغانی به تو به نکاح دادم، مرد می گوید: نکاح را قبول کردم اما مهر را قبول ندارم، نکاح بسته نمی شود و اگر قبول کرد و از مهر چیزی نگفت صحیح می شود.

آری، اگر زن گفت: من خود را به هزار روپیه به تو دادم، مرد گفت: به دو هزار قبول کردم، نکاح صحیح می شود ولی مبلغ افزودی وقتی لازم می شود که در مجلس قبول کند.

شرط چهارم:

مسئله ۱۹- ایجاب و قبول را باید عاقدین بشنوند هرکدام از عقدکنندگان سخن دیگری را بشنوند به این طریق که هر دو حاضر مجلس باشند یا از طرف غایب خط باشد و خوانده شود و لازم نیست که به لفظ صحیح و فصیح تکلم شود. اگر مردم عامه به الفاظ غیر فصیح و تحریف شده سخن زنند و ایجاب و قبول نمایند هم درست است.

شرط پنجم:

مسئله ۲۰- ایجاب و قبول باید موقت به وقت نباشد. اگر مرد برای زن گفت: خود را برایم یکماه به هزار روپیه به نکاح بده، زن گفت: به نکاح دادم، درست نیست و کلام باطل است.

شرطهایی که به عقدکنندگان مربوط است:

مسئله ۲۱- شرطهایی که به عاقدین (مرد و زن) تعلق دارد عبارت اند از: عقل است، نکاح دیوانه و بچه نافهم صحیح نمی شود. دوم مرد بودن و آزاد بودن، نکاح بچه و غلام نافذ نمی گردد. اگر بچه هوشیار و غلام نکاح را عقد نمودند، عقدشان صحیح است، اما تا وقتی که ولی بچه و سید غلام اجازه ندهند نافذ نمی گردد.

مسئله ۲۲- داماد و عروس باید معلوم و شناخته شده باشند، اگر کسی دو دختر یا بیشتر دارد و یکی را بدون تعیین و گرفتن آن به نکاح می دهد و می گوید: دختر خود را برایت به نکاح دادم، صحیح نمی شود و باید به همان اسم که مشهور است نام گرفته شود.

شروط شهادت (گواهی)

مسئله ۲۳- خود شهادت از شرطهای صحت نکاح است و در عین زمان شرایط هم دارد.

اول: در شهادت شماره و تعداد شرط است، آخرین نصاب آن دو نفر است به شهادت یک نفر نکاح صحیح نمی شود، ولی شرط نیست که هر دو نفر شاهد مرد باشند بلکه به شهادت یک مرد و دوزن نیز نکاح صحیح می شود، اما به شهادت زنان تنها نکاح منعقد نمی گردد بلکه با دوزن باید یکمرد هم باشد. شهادت محرم (احرام دار) نیز صحیح است و عدم احرام شرط نمی باشد.

شرطهای پنج گانه ی شهادت:

مسئله ۲۴- ۱- عقل و هوشیاری. ۲- حریت و آزادی. ۳- بالغ بودن. به حضور بچه دیوانه، غلام نکاح صحیح نمی شود. ۴- مسلمان بودن. نکاح مسلمانان به شهادت کفار صحیح نمی شود مگر در صورتی که زن ذمی و مرد مسلمان باشد نکاح آن به شهادت دو نفر شاهدان ذمی صحیح می شود، خواه در دین و ملت با هم متفق باشند یا نباشند و اگر عقدکنندگان مسلمان نباشند مسلمان بودن شاهدان بطریق اولی شرط نمی باشد.

مسئله ۲۵- نکاح به شهادت شاهدان کور و کسانى که حد قذف یا حد زنا خورده باشند اگرچه توبه هم نکرده باشند و به شهادت شاهدان فاسق صحیح می شود. طوری که به شهادت پسر و پدر شوهر صحیح می شود اگر چه شهادت شان در غیر نکاح درست نیست و فقط شهادت اصول و فروع در نکاح صحیح می شود و به شهادت شان نکاح بسته می شود و دیانتاً زن حلال می شود ولی شهادت آنها در حالت انکار مثبت نمی باشد و در شهادت نکاح لازم است که شاهدان ایجاب و قبول عاقدین را بشنوند اگر در حالت عقد شاهدان خواب باشند و ایجاب و قبول را نشنوند نکاح صحیح نمی شود.

شهادت به وکیل نمودن:

مسئله ۲۶- شهادت به وکیل نمودن به عقد نکاح شرط نیست اگر دختر به پدر خود گفت: من تو را وکیل نمودم که مرا به فلانی به نکاح دهی و شاهدی هم حضور نداشت این توکیل صحیح است ولی فایده شهادت بالتوکیل آنست که اگر موکل از وکیل نمودن انکار کند نظر

به شهادت شاهدان توکیل ثابت می شود. در شهادت بالتوکیل باید دو نفری تعیین شوند که زن را بشناسند و از زن توکیل را بشنوند.

مسئله ۲۷- نکاح به شهادت گنگ که نتواند حرف زند صحیح می شود بشرط که عقد را بشنود و بفهمد.

مسئله ۲۸- اختیار در نکاح شرط نیست اگر مرد یا زن را مجبور ساختند و بزور او را آماده به نکاح کردند و ایشان بدون اختیار عقد نکاح نمودند نکاح شان صحیح است. طلاق دادن، آزاد ساختن غلام و کنیز مثل نکاح است در این سه چیز قصد و اراده نیز شرط نیست اگر بطور مزاح اینها صورت گیرد درست می شود.

مسئله ۲۹- شخصی جماعتی را روانه می کند که دختر دیگری را برایش خواستگاری نمایند پدر دختر بعد از خواستگاری می گوید: من دختر خود را برایش به نکاح دادم و یکی از خواستگاران قبول می کند بنا به قول صحیح نکاح منعقد می شود.

مسئله ۳۰- زنی مردی را وکیل نمود که او را برای خود به نکاح دهد، وکیل موصوف بحضور شاهدان گفت: فلانی را به نکاح گرفتم و شاهدان آن فلاطیه را نمی شناختند تا وقتی که اسم آن زن و نام پدر و بابوی او را یاد نمایند نکاح صحیح نمی شود، زیرا غائبه به یادآوری نام شناخته می شود اگر زن حاضر و رویش پوشیده بود و شاهدان او را نمی شناختند بنا بقول صحیح نکاح درست است و احتیاط در آن است که روی خود را باز کند تا شاهدان او را ببینند یا نام وی و نام پدر و بابویش گرفته شود.

مسئله ۳۱- هرگاه زن بالغه باشد راضی بودن وی شرط است ولی اش نمی تواند او را جبراً به نکاح دهد، دختر باشد یا بیوه اگر پدر دختر صغیره گفت: من دختر صغیره ی خود فلاطیه نام را به بچه فلانی دادم و فلانی گفت: برای پسر خود قبول نمودم، اگر یک پسر داشته

باشد نکاح درست است ورنه صحیح نمی‌باشد.

نکته: قاعده کلی در صلاحیت شهادت: هرکس شخصاً و ذاتاً مالک پذیرفتن نکاح باشد نکاح بحضورش منعقد می‌گردد و از اهل شهادت می‌باشد.

مسئله ۳۲- اگر پدر مردی را امر نمود که دختر صغیره او را به نکاح دهد و آن مرد بحضور پدر به نزد یک مرد و دو زن شاهد به نکاح داد نکاح صحیح است و اگر پدر دختر بالغه و هوشیار خود را که در مجلس حاضر بود بحضور یک نفر شاهد به نکاح داد نکاح صحیح است.

فضیلت نکاح

مسئله ۳۳- قال الله تعالی «وانکحوا الایامی منکم»

واضح و روشن است که خداوند جل جلاله انسان را بحیث خلیفه خود در روی زمین فرستاده است تا قوانین و احکام او را در آن پیاده کند و او را مورد امتحان و آزمایش قرار داده به امر و نهی مکلف ساخته است. و برای فرمان برداران جزای نیک و برای عاصیان و گنهکاران پاداش مناسب به مقتضی فضل و عدل خود مقرر نموده است. و این سنت مقرر الهی که بنام عمارت زمین یاد می‌شود و یکی از موارد هدف و غایه آفرینش انسان را تشکیل داده تا قیامت دوام دارد و البته دوام این پدیده‌ی فطری بدوام نسل انسان وابسته است و دوام نسل انسان به اساس قانون طبعی الهی به توالد و تناسل مربوط است. توالد و تناسل که به پایه قوانین ثابت و شایسته استوار و اجتماع را از مفاسد اجتماعی و اخلاقی نگهدارد. و این فقط قانون الهی است که توسط پیغمبر برگزیده خود آنرا تشریح و بیان فرموده، به عنوان قانون تنظیم و ترتیب یافته است، شک نیست که ازدواج با این مقام ارجمند و منزلت بس مهم خود امر ضروری و منافع بسیار عظیم و بزرگ اجتماعی، اخلاقی و روحی را در بر دارد از این سبب بعضی فقهای گرانقدر اسلام فرموده‌اند: ما عبادتی را که از زمان حضرت آدم علیه السلام در همه قرون دنیا بلکه تا به جنت هم داوم داشته باشد به غیر از نکاح و ایمان سراغ نداریم و نیز نکاح سبب وجود اسلام و مسلمین و از بین

بردن مفاسد فردی و اجتماعی مانند زنا، فحشا، نزاع، اختلاف و خون‌ریزی می‌باشد. رسول اکرم ﷺ در ارتباط به همین اهداف جلیل القدر نکاح ارشادات مقدس و درسهای گرانقدری فرمودند که بطور نمونه بخشی از آنها بیان می‌شود.

و عن ابن مسعود رضی الله عنه قال: قال رسول الله ﷺ يا معشر الشباب من استطاع منكم البائة فليتزوج فانه اغض للبصروا حصن للفرج و من لم يستطع فعليه بالصوم فانه له وجاء» (رواه الجماعة) ای گروه جوانان! کسیکه از شما قدرت و توان پیش آمد (جماع) را دارد باید نکاح کند، زیرا نکاح چشم او را از نامحرم می‌پوشاند و از زنا و بدکاری جلوگیری می‌نماید و کسیکه توان آنرا ندارد باید روزه بگیرد زیرا روزه جلوگیری کننده است او را از زنا.

و عن عبدالله بن عمر رضی الله عنه قال: قال رسول الله ﷺ الدنيا كلها متاع و خير متاع الدنيا المرأة الصالحة (رواه مسلم)

دنیا همه منفعت گرفتن و آسایش است و بهترین متاع‌های دنیا زن نیکوکاری است که موافق مصلحت شوهر و همکار شایسته وی باشد.

و عن معقل بن يسار رضی الله عنه قال: قال رسول الله ﷺ تزوجوا الودود الودود فاني مكاتربكم الامم (رواه ابوداود و ابن ماجه)

نکاح کنید زنی را که شوهر را بسیار دوست داشته باشد و بسیار اولاد آورد زیرا که من می‌خواهم در قیامت امت من از دیگر امت‌ها افزون باشد.

و عن ابي امامة عن النبي ﷺ انه يقول: ما استفاد المومن من بعد تقوى الله خير له من زوجة صالحة ان امرها اطاعته و ان نظر اليها سرتة و ان غاب عنها نصحته في نفسها و ماله (رواه ابن ماجه)

بنده‌ی مؤمن بعد از ایمان چیزی را بهتر از زن نیکوکار نمی‌یابد، اگر او را کار بفرماید بجا کند و اگر بطرفش نظر کند او را خوش سازد و اگر از نزدش غایب شود خود را از نامحرم و مالش را از تلف شدن محافظت نماید.

عن انس رضی الله عنه قال: قال رسول الله ﷺ اذا تزوج العبد فقد استكمل نصف الدين فليتق الله في نصف الباقي (رواه البيهقي في شعب الايمان)

هرگاه بنده خدا ازدواج کند نصف دین خود را کامل نموده است پس در نصف دیگر از خدا بترسد.

آری، بنده دارای دو خواهش و آرزوست که آنها در صورت طغیان و افراط انسان را به

فساد و تبهکاری گرفتار می سازند:

اول: شهوت و خواهش جنسی. دوم: شهوت و خواهش غذایی، تمام فسادها و بداخلاقی‌ها و ظلم و ستم‌ها از سرکشی همین دو شهوت سرچشمه می‌گیرد. یک انسان اگر تابع شهوت جنسی شود خواهی نخواهی به محرمات زنا، لواطت گرفتار می‌گردد. فقط نکاح است که این شهوت را به حد اعتدال نگه می‌دارد و صاحبش را از زنا و دیگر بدکاریهای جنسی محفوظ می‌دارد. شهوت غذا و شکم اگر بالای انسان غالب شود همیشه به جستجوی غذاها و طعام‌های رنگارنگ و به نعمت‌های گوناگون مبتلا می‌گردد. شکی نیست که در این صورت به خوردن لقمه حرام گرفتار گردیده و مرتکب هر نوع فساد و بدبختی می‌شود.

آری، انسان به نکاح کردن و خوردن لقمه‌ی حلال و پرهیزگاری دین‌اش را کامل می‌نماید.

و عنه عليه السلام ان نفراً من اصحاب النبی ﷺ قد سالوا ازواجه عن عمله فی السر فقال بعضهم لا اتزوج النساء و قال بعضهم لا اکل اللحم و قال بعضهم لا انام علی فراش فبلغ ذالک النبی ﷺ فحمد الله و اثنی علیه و قال ما بال اقوام قالوا کذا و کذا لکنی اصلی و انام و اصوم و افطر و اتزوج النساء فن رغب عن سنتی فلیس منی (متفق علیه)

گروهی از اصحاب گرانقدر آن حضرت ﷺ پرسیدند درباره عبادت آن حضرت ﷺ در خلوت از همسران‌شان بعضی گفتند من زنان نکاح نمی‌گیرم و بعضی گفتند من گوشت نمی‌خورم و بعضی گفتند بر بستر نمی‌خوابم و این موضوع به اطلاع آن حضرت ﷺ رسید، بعد از حمد و ثنا بر خداوند فرمود: چه شده است مردمان را که چنین و چنان می‌گویند، اما من نماز می‌خوانم و خواب می‌شوم و روزه می‌گیرم و می‌خورم و زنان را به نکاح می‌گیرم پس کسی که از سنت من روی گرداند از من نیست.

رسول اکرم ﷺ در این ارشاد بزرگ و قدسی خویش که موافق فطرت و طبیعت انسان است رهبانیت و ریاضت و ترک طبیات و لذات حلال و طیب را رد می‌نمایند بلکه تمام نیازمندی‌های فطری که در نشو و نما انسان و بقاء وی الی ما شاء الله رول (نقش) مهم رابازی می‌کند محترم شمرده وظیفه‌ی حیاتی انسان معرفی می‌نمایند و می‌فرمایند: استفاده از نعمت‌ها و طبیات که در رشد و تکامل انسان به معیار لازم ارتباط مبرم دارد امر

فطری و حیاتی بوده معیار و میزان حیات صحیح بشریت قرار دارد، و از سیرت و روش شایسته مقام نبوت و رسالت محسوب می شود. و شک نیست که خداوند علیم و حکیم اشرف ترین سیرت و سستی را برای پیغمبر خود اشرف الانبیاء ﷺ ارزانی فرموده است. سیرت و روش مبارک شان تا حین وداع دنیا با تشکیل فامیل و خانواده همراه بوده است به وضوح آشکار می شود که ازدواج و نکاح از تعجّر و اشتغال به عبادت های نافله افضل و اعظم است. والله اعلم.

آثار وارده درباره ی فضیلت نکاح:

حضرت عبدالله بن عباس فرموده است: عبادت عابد وقتی صحیح می شود که نکاح کند. عبدالله بن مسعود می فرماید: اگر از عمرم ده روز بیشتر باقی نمانده باشد دوست دارم که نکاح کنم تا به حضور پروردگار خود مجرد ایستاده نشوم. حضرت عمر رضی الله عنه نکاح زیاد می نمود و می فرمود تا اولاد زیاد شود. و حضرت احمد بن حنبل روز دوم وفات ام ولد خویش نکاح کرد و گفت: خوش ندارم که یک شب تنها زندگی کنم. بعضی علماء گفته اند: برتری متأهل بر مجرد مانند برتری مجاهد بر خانه نشین است. سفیان بن عیینه می گوید: زن بسیار از دنیا نمی باشد زیرا حضرت علی رضی الله عنه که در زهد و تقوی مشهور بود چهار زن و هفده کنیز داشت.

حکمت و فایده نکاح:

مسئله ۳۴- نکاح دارای فواید زیادی است، مهمترین فایده و مقصود اصلی که نکاح برای آن مشروع گردیده خواستن اولاد و بقاء نسل است. خداوند حکیم غریزه ی شهوت و میل پیش آمد جنسی را در انسان آفرید تا به اساس همین غریزه مرد و زن به پیش آمد جنسی (جماع) علاقه فوق العاده پیدا کنند و از آن لذت زیاد ببرند و در نتیجه انسانی پیدا شود و نسل باقی بماند.

آری، خداوند جل جلاله قدرت داشت و دارد که بدون اجتماع مرد و زن انسانی را بیافریند و پیش آمد ازدواج نباشد ولی حکمت بالغه الهی خواستار ترتیب اشیاء به اسباب

گردیده تا قدرت لایزال الهی و صنعت عجیب پروردگار طبق تقدیر ازلی آشکار شود و انسان از ملاحظه این مظهر قدرت خداوند (ج) را واضح تر بشناسد، البته عمارت و آبادی زمین موضوع بسیار بزرگ است که به یک فرد و یا یک جماعت کوچک انجام نمی یابد و به زیادت افراد بشر نیاز دارد و فقط وسیله صحیح این تکثر و افزودی نکاح است و بس.

فایده دیگر نکاح تنظیم و ترتیب طرز زندگی فامیلی انسان است، زندگی انسان وقتی منظم می گردد که دارای تدبیر در منزل خود باشد. شک نیست تدبیر منزل و سر و سامان یافتن آن به همکاری همسر می شود، همسری که در این موضوع مهارت بیشتر و اختصاص کامل تری دارد و از این همکاری مرد وزن در امور زندگی واضح می گردد که مرد وزن هر دو در عمارت و آبادی زمین سهیم می باشند و هر کدام عملی را انجام می دهند که موافق سلیقه و فطرت شان است از این رو پیغمبر بزرگوار اسلام ﷺ زن صالحه را معین و یاری دهنده مرد خصوصاً در امور آخرت معرفی نمودند جاییکه فرمود: «و زوجة صالحة تعينه على آخرته» و زن پرهیزگار و نیکو یاری می کند مرد را در امور آخرت وی.

حکمت تربیتی و اخلاقی نکاح:

مسئله ۳۵- واضح و روشن است که آبروی انسان محترم و معتبر است و هتک حرمت و ریختن آن بی اعتباری و عیب و عار است و انسان طبعاً در برابر حرمت و کرامت خود غیرت دارد و تعرض و تجاوز به آنها را تحمل نمی کند. البته نکاح است که انسان را از تعرض بی جا و نظر به نامحرم جلوگیری می نماید و در غیر آن اوصاف رذیله در اجتماع بشری دامن گیر گردیده و بی آبرویی رواج می یابد و غیرت و شجاعت خدا داده بشری انسان را جبراً به درگیری در برابر کسانی که تجاوز به محرمات می نمایند می کشاند و عداوت و دشمنی در بین مجتمعات انسانی حاکم و نظام عالم که بر اتفاق و اتحاد بنا شده بر هم می خورد. رسول گرامی اسلام ﷺ می فرماید: «اذا اتاكم من ترضون دينه و خلقه فانكحوه الا تفعلوا تكن فتنة و فساد كبير» (رواه الترمذی)

هرگاه کسی به نزد شما آمده دیندار و امانتدار بود برایش نکاح دهید ورنه به فتنه و فساد بزرگی گرفتار خواهید

آری، نکاح فلسفه اخلاقی و اجتماعی دیگری را در بر دارد که محافظت نسب و تهداب‌گذاری قبایل بشری است تا معرفت و شناسایی ذات البینی بوجود آید و حقوق و مواردی که از عمده‌ترین اساسات اجتماعی است ضایع نگردد زیرا اگر مرد، زن معین و مخصوص نداشته باشد اولادش شناخته نمی‌شود و اصول و فروعش معلوم نمی‌گردد که این بزرگترین فاجعه اجتماعی است و در عین حال وقتی انسان فوت شد اعمال شایسته وی قطع می‌گردد. هرگاه ازدواج نماید و اولاد صالحی به وی عطا شود عملش بعد از وفاتش قطع نمی‌گردد در معنی زنده است و عمل صالح را انجام می‌دهد، زیرا فرزند صالح وی که به حق وی دعای خیر می‌نماید از جمله اعمال صالحه‌ی است که بعد از وی باقی می‌ماند. رسول اکرم ﷺ می‌فرماید:

«ان مما يلحق المؤمن من عمله وحسناته بعد موته علما علمه ونشره وولداً صالحاً تركه او مصحفاً ورثه او مسجداً بناء او بيتاً لابن السبيل بناء او نهرا اجراه او صدقة اخرجها من ماله في صحته وحياته تلحقه بعد موته»
(رواه البيهقي وابن ماجه)

از جمله کارهای نیکی که بعد از فوت مؤمن برایش می‌رسد علم است که آنرا به دیگران آموخته و نشر کرده یا فرزند نیک را ترک کرده یا مصحف شریف را به ارث گذاشته یا مسجدی آباد کرده یا خانه را برای مسافران بنا نموده یا نهری و جوی را جاری ساخته یا مال صدقه را در حالت حیات و صحت خود از مال خود بیرون کرده ثواب آن بعد از وفاتش برایش می‌رسد.

خلاصه نکاح و ازدواج محور اساسی تمام نیک‌بختی‌ها و رستگاری‌های دنیا و آخرت است.

ارزش زن از نظر اسلام

مسئله ۳۶- برای آنانی که به تاریخ بشریت آگاهی دارند ارزش زن از نظر اسلام واضح و آشکار است زیرا مردم قبل از اسلام راجع به زن نظریات مختلفی داشتند و از حقیقت و ماهیت زن استفسار می‌کردند که آیا انسان است یا غیر انسان؟ دارای روح است یا خیر؟ روحش پلید است یا بد؟ و بعضی نظر داشتند که زن اهلیت برداشت امانت الهی را ندارد. بلکه تنها مرد است که در پیشگاه الهی مسؤولیت دارد و برخی بر این باوراند که اولین خطا را تنها زن مرتکب شده است. اما اسلام! این دین قدسی آمد و ثابت نمود که زن در صفات

و خصال انسانیت مثل مرد است: «من ذکر و انثی بعضکم من بعض.» (آل عمران/ ۱۹۵)
 «و بث منها رجلاً كثيراً و نساء» (النساء / ۱)

و فرموده پیغمبر ﷺ: «النساء شقایق الرجال.» (ترمذی و ابوداود)

و ثابت نمود که زن مانند مرد در پیشگاه خداوند مسؤول است و مکلفیت دارد. «ان المسلمين و المسلمات و المؤمنین و المؤمنات ... الى قوله: اعد الله لهم مغفرة و اجرا عظيماً» (الاحزاب/ ۳۵)

وزن امکان دارد که در نزد خداوند کرامت و فضیلت بیشتری از مرد داشته باشد، در صورتی که پرهیزگارتر و نیکوکارتر باشد. وزن دارای شخصیت مستقل و ویژه‌ای است، در ملک خود می‌تواند تصرف نماید، خرید و فروش کند، به نکاح بگیرد، هرگاه بالغه باشد کسی بدون اجازه‌ی وی نمی‌تواند او را به نکاح دهد و در مشوره‌ها دارای رأی می‌باشد، میراث می‌برد و از زن میراث می‌برند. «للرجال نصيب مما اكتسبوا و للنساء نصيب مما اكتسبن» (النساء / ۳۲)

برای مردان حصه و نصیب است از کسب‌شان و برای زنان نصیب است از کسب‌شان.
 «فان ارادا فصلا عن تراض منها و تشاور فلا جناح عليهما.» (البقرة / ۲۳۲)
 زن حق دارد بیاموزد و مسایل که فرض عین است آموختن وی فرض است. زن حق کار را دارد و می‌تواند طبق قانون مقرر شرع، بخرد، بفروشد، بنویسد و...

زن در ساختمان و تشکیل خود از مرد فرق دارد:

مسئله ۳۷- زن گرچه در انسانیت مانند مرد است اما در ترکیب و ساختمان خود از مرد فرق دارد. «و ليس الذكر كالانثی» زن در اعضاء بدن، در پوست، آواز، مغز و در غده‌های بدنی خود از مرد فرق دارد. معذرت ماهانه، حامله دار شدن، باقیماندن حمل در شکم، تولید شیر و غذای طفل، تربیت و غمخواری طفل که بیچاره‌ترین و ناتوان‌ترین مخلوقات است و... از خصایص زن است. این مسایل و وظایف فطری است که آفریدگار حکیم و توانا به حکمت بالغه خود در ساختمان زن نهاده است. اما مرد فقط برای چند ثانیه تخم‌گذاری می‌نماید و بعد وظیفه‌ی زن آغاز می‌گردد.

در حقیقت تقسیم انسان به مرد و زن یک بخش از قانون و سنت لا یتغیر الهی است که در بعضی مخلوقات گذاشته شده است، زیرا تمام حیوانات و نباتات نر و ماده دارند و از پیش آمد آنها با هم بقاء نوع آنها متصور می‌گردد. اگر پیش آمد جنسی بین مرد و زن انسان نمی‌بود، نوع انسان به مدت یک نسل از بین می‌رفت. از اینجا حکمت خلقت غریزه‌ی جنسی برای مرد و زن انسان به خوبی آشکارا می‌گردد و دانسته می‌شود که پیش آمد مرد با مرد، زن با زن انحراف است از قوانین فطری که خداوند برای بندگان گذاشته است، زیرا اگر به این نوع پیش آمدها اکتفاء می‌شد نسل بشر از میانه برداشته می‌شد.

مسئله ۳۸- انسان اگرچه در مرد و زن بودن با حیوان شرکت دارد ولی در بسیاری اوصاف و برنامه‌های زندگی با حیوانات اختلاف دارد، زیرا انسان به حضانت و سرپرستی غیر خود سال‌های زیاد ضرورت دارد و حتی غالباً تا سن پانزده سالگی محتاج این سرپرستی و تربیه می‌باشد تا در این مدت بتواند به اساس تربیت و تمرین تجربه حیات را بشناسد و در حیات و زندگی بشری به اجتماع شرکت نماید و مشق و تمرین وی طرز زندگی را در اثناء این مدت ضرور است که تحت تمرین و تربیه‌ی آنی مرد و زن قرار داشته باشد زیرا شخصیت بشری وی در صورتی که تحت رعایت مرد و زن در یک وقت صورت نگیرد غالباً ناقص و ناتمام می‌ماند و بسا باشد که ضایع و نابود شود.

پس حتماً برای تربیت و تکمیل شخصیت بشری ازدواج و پدر و مادری ضرور است و بدون شخصیت کامل بشری اکثراً امکان پذیر نمی‌باشد. به اساس همین علت فطری بشر نکاح از اوایل زندگی بشری بوجود آمده و تا ختم دوره آن ادامه دارد.

«نکاح و ازدواج یگانه ارتباط معقول و مشروع مرد و زن بوده از ضروریات فطری زندگی‌شان است»

مسئله ۳۹- ازدواج موضوع ضروری، حیاتی و فطری بشر است زیرا زن به تنهایی خود نمی‌تواند تمام برنامه‌های حیاتی اولاد خود را از قبیل لباس، غذا و خدمت آنها یکی بعد دیگری به دوش گیرد. خصوصاً در حین حامله بودن (بارداری) و سنگینی حمل که خدمت

کردن در این حالت بر وی دشوار است و بعد از زایمان (تولد) طفلش هر ساعت به او نیاز دارد و هرگاه دارای چند اولاد شود همه‌شان به سرپرستی، نفقه، لباس و... احتیاج دارند. زن بیچاره در صورتی که تنها باشد چه کند؟ و او در وضعیت است که نمی‌تواند آنها را رها کند و دور از آنها به کار مصروف شود و نمی‌تواند از آنها صرف‌نظر کند ورنه انسانی باقی نمی‌ماند و مرد نیز به تنهایی نمی‌تواند تمام مسؤولیت‌های اولاد را بدوش گیرد در حالی که با آن علاقه ندارد، از این رو نکاح وضع برنامه‌ی معقول است که مرد و زن با هم مسؤولیت‌های اولاد را بدوش گیرند و در رشد و تربیه‌ی آنها با هم شریک باشند.

اولاد از طریق زناء تربیت نمی‌شود و نسل انسان از این طریق باقی نمی‌ماند!

مسئله ۴۰- ما اگر نفوس بشریت را در جهان ملاحظه نماییم واضح می‌شود که زن زناکار دوست ندارد که از طریق زنا اولاد داشته باشد ورنج و زحمت و بار سنگین اولاد داری را به دوش بکشد. آری، زنی که از طریق ازدواج دایمی دارای اولاد گردیده این زحمت و بار سنگین را متحمل می‌شود، زیرا دردهای حمل، زایمان و مسؤولیت و زحمت که بر آن مرتب است از لذت جماع ده‌ها مرتبه بزرگ‌تر است. پس بقاء نوع انسان به علاقه و رشته نکاح ارتباط مبرمی دارد حتی اگر بشریت به مقام برسد که موضوع ازدواج را ملغی قرار دهد بدون شک نوع انسان به نابودی و خرابی گام برمی‌دارد از این رو زنا و فحش کاری وسیله‌ی غیر طبیعی و غیر فطری است. زن شوهر دار اگر زنا کند (العیاذ بالله) مسؤولیت اولاد دیگری که از زنا پیدا شده بدوش شوهر وی است و این ظلم و ستم آشکارا است و زن که شوهر ندارد در جوانی و یا پیری که مرتکب زنا می‌شود و او با مردی ازدواج می‌کند و در عین حال به اولادی که از راه نامشروع پیدا شده میل و رغبتی ندارد. و چون زنا در ارتباط مرد و زن طریق غیر فطری می‌باشد خداوند جل جلاله آن را حرام گردانیده است و تمام اعمالی که انسان را به این عمل ناشایسته می‌کشاند از قبیل برهنه شدن زن و به نمایش گذاشتن زن زیب و زینت خود را و یک جا شدن با مرد اجنبی حرام و نامشروع ساخت مگر در حدود و شرایط مقررده‌اش.

ولی نکاح

مسئله ۴۱- ولی کسی است که صحت عقد نکاح موقوف بر او است و بدون وی نکاح صحیح نمی شود ولایت به چهارچیز ثابت می شود:

اول: به قرابت و نزدیکی.

دوم: مالکیت مانند مالکیت سید به غلام و کنیز.

سوم: ولاء مانند مولای عتاق و موالات.

چهارم: امامت، مانند سلطان و نائب و قاضی ماذون.

ترتیب ولی به این طریق است، عصب نسبی، بعداً سببی مانند معتق آزاد کننده بعداً اولاد الارحام بعد سلطان و یا قاضی.

ترتیب ولی زن:

مسئله ۴۲- نزدیک ترین ولی به زن پسر او است بعد پسر پسر هر قدر پایان رود و بعد پدر، بابو و هر قدر بالا برود. اگر زن دیوانه ی پدر و پسر یا بابو و پسر داشت بهتر آن است که پدر پسر را امر کند که او را به نکاح دهد و بعد پدر پدر و مادری و بعد برادر پدری و بعد پسر برادر پدری و مادری و بعد پسر برادر پدری هر قدر پایان برود و بعد آکا کای (عمو) پدری و مادری و بعد کاکای پدری و بعد پسر کاکای پدر و مادری و بعد پسر کاکای پدری هر قدر پایان رود و بعد کاکای پدر (جد) پدری و مادری و بعد کاکای پدر پدری و بعد پسران شان به ترتیب فوق و بعد کاکای بابوی پدری و مادری و بعد کاکای بابوی پدری و بعد پسران شان به ترتیب فوق و بعد مردی که دورترین عصبیات است به زن و آن دورترین پسر کاکای وی است. هر کدام از این اولیاء می توانند دختر صغیره و پسر صغیره ی خود را جبراً به نکاح دهند. اما اگر دختر و پسر کبیر باشند نمی توانند آنها را بدون رضای شان جبراً به نکاح دهند مگر در صورتی که دختر یا پسر کبیر دیوانه باشد.

مسئله ۴۳- هرگاه عصبه موجود نبود ولی صغیر و صغیره در نکاح از ذوی الارحام هر کسی که به آنها نزدیک و میراث بر باشند و اقرب شان نزد امام اعظم صاحب مادر است و

بعد دختر بعد دختر پسر بعد دختر بعد دختر پسر بعد دختر دختر بعد دختر بعد خواهر پدری و مادری بعد خواهر پدری بعد برادر و خواهر مادری بعد اولادشان بعداً عمه بعد خاله بعداً دختران عموی (کاکا) بعد دختران عمه‌ها، و پدر مادر از خواهر مقدم‌تر است بعد مولای موالات (دوستی) بعد پادشاه بعد قاضی و بعد نائب قاضی.

ولی یک قسم است:

مسئله ۴۴- ولایت به معنای جاری ساختن فرمان است بر دیگری، خواه آن دیگر راضی باشد یا نباشد. به نزد علماء حنفی ولی غیر مجبر وجود ندارد، ولی مجبر فقط مخصوص صغیر و صغیره و مرد و زن دیوانه است که هر کدام آنها را جبراً و بدون رضاء و موافقه‌ی شان به نکاح داده می‌توانند.

ترتیب بین اولیاء ضرور است:

مسئله ۴۵- ترتیب بین ولی‌ها لازم است. ولی نزدیک‌تر از ولی دورتر مقدم است. اگر ولی دورتر با بودن ولی نزدیکتر عقد نکاح را بست نکاح صحیح می‌شود و به اجازه‌ی ولی نزدیکتر موقوف می‌باشد. مثلاً پسر مجنون حاضر بود و نواسه‌اش او را به نکاح می‌دهد نکاح وی صحیح و موقوف به اجازه‌ی پسرش می‌باشد. این حق برای ولی نزدیکتر ثابت است. حتی اگر زن بکر بالغه هوشیار بغیر کفو (سیال) خود را به نکاح دهد ولی نزدیکتر می‌تواند آن را رد کند و عقد را فسخ نماید و هم می‌تواند اجازه دهد و نکاحش جاری می‌شود.

«در بعضی حالات ولایت از ولی اقرب (نزدیکتر) به ولی که بعد از وی است انتقال می‌یابد».

مسئله ۴۶- هرگاه ولی نزدیکتر (اقرب) به مسافه دور بود که اگر به آمدن وی یا بدست آوردن نظریه‌اش انتظار برده می‌شود کفو (سیال) حاضر که خواستگار صغیره است از دست می‌رفت و تا آمدن ولی اقرب انتظار نمی‌کشید. بناء بقول اصح ولایت اقرب به ولی بعدش نقل می‌خورد و بعد حق اعتراض را ندارد. بطور مثال: پدر صغیره غائب است و بابو

(پدر بزرگ) و کاکایش حاضراند ولایت به بابوی وی نقل می خورد نه به کاکایش. اگر ولی اقرب در جای که غایب است صغیره را به نکاح دهد، بنا به قول راجح صحیح نمی شود، زیرا ولایتش از بین رفته است و تا وقتی که ولی ابعد بابوی صغیره موجود باشد ولی اقرب در محل دوری که غایب است عقد نکاح را بسته نمی تواند و با وجود ولی ابعد ولایت به سلطان انتقال نمی یابد.

مسئله ۴۷- هرگاه کفو و سیال برای صغیره پیدا شد و ولی اقرب صغیره را از ازدواج با شوهر کفو اش منع نمود و شوهرش به مهر مثل خواستار وی بود، ولایت از ولی اقرب به ولی ابعد انتقال می یابد. مثال: پدر، دختر صغیره ی خود را که صلاحیت ازدواج را دارد از شوهر کفو اش منع می کند و به وی نمی دهد ولایت اش به ولی که بعد وی است مانند بابو (جد) اگر باشد ورنه به برادرش انتقال می یابد.

مسئله ۴۸- اگر یکی از شرایط ولایت برای ولی وجود نداشت ولایتش به ولی بعدی انتقال می یابد شرایط ولایت عبارت از: آزادی، مکلفیت، هوشیاری، بالغ بودن و اسلامیت.

بچه صغیر یا دیوانه صاحب ولایت نمی باشد کافر برزن و مرد مسلمان ولایت ندارد مسلمان بر کافر ولایت ندارد مگر در صورتی که مسلمان کنیز کافره ی داشته باشد یا سلطان باشد. مرتد ولی کسی شده نمی تواند نه بر مسلمان نه بر کافر ولی بر مرتدی مثل خود ولایت کرده می تواند.

مسئله ۴۹- ولی موجود نبود یا از دادن صغیره به نکاح کفو منع می نمود یا پدر و بابویش فاسق بودند قاضی می تواند او را به کفو و سیالش به نکاح دهد اگر پدر یا بابو صغیر و صغیره به نکاح داد در حین بلوغ خیار ندارند و نمی توانند نکاح خود را فسخ کنند و باطل سازند اما اگر غیر از پدر و بابو آنها را به نکاح داد برای شان خیار است در حین بلوغ می توانند نکاح را فسخ کنند و می توانند آن را تائید و تثبیت نمایند.

مسئله ۵۰- فرقت و جدایی که از طرف زن باشد و مرد در آن دخیل نباشد فسخ است مانند خیار بلوغ و فرقت و جدایی که از طرف شوهر باشد طلاق است، مانند ایلا و عنة (سست اندامی) هرگاه فرقت به خیار بلوغ واقع شود و شوهر به زن پیش آمد جنسی نکرده باشد مهر لازم نمی شود به اختیار شوهر فرقت آمده باشد یا به اختیار زن و اگر پیش شده باشد مهر کامل لازم می شود.

مسئله ۵۱- شوهر چه وقت می تواند به صغیره پیش آمد جنسی (جماع) نماید؟ در این مسئله طاققت وی اعتبار دارد اگر دختر رشید و چاق بود و طاققت مرد را داشت و ترس مریض شدن وی نبود مرد می توان با او پیش آمد نماید اگرچه از نه (۹) سال خوردتر باشد و اگر ضعیف و لاغر باشد و طاققت مرد را نداشت و خوف مریض شدن وی باشد شوهر شرعاً نمی تواند با او پیش آمد نماید اگرچه سن وی زیاد باشد!

مسئله ۵۲- هرگاه شوهر مهر را نقد کرد و از قاضی خواست که زن را به وی تسلیم نماید پدر صغیره گفت: دخترم خورد است و تحمل مرد را کرده نمی تواند و شوهر ادعاء کرد که طاققت مرد را دارد، اگر دختر بیرون می شود قاضی او را حاضر سازد و ببیند، اگر صلاحیت مرد را داشت به شوهرش تسلیم نماید و اگر صلاحیت نداشت امر به تسلیم ننماید. اگر دختر مستوره بود و بیرون نمی شد زن معتمده را توظیف نماید تا او را ببیند. اگر گفت: که اهلیت خانه داری را دارد، پدر را امر کند که او را به شوهرش تسلیم نماید ورنه امر ننماید.

مسئله ۵۳- هر کسی که حق تصرف در یک چیز را داشته باشد می تواند دیگری را در آن چیز وکیل سازد، بشرطی که آن موضوع وکالت و نیابت را بپذیرد. بلی، عقد نکاح نیابت را می پذیرد و مرد بالغ رشید و زن بالغه دختر باشد یا بیوه می تواند دیگری را در عقد نکاح وکیل نماید، وکیل باید نسبت نکاح را به موکل یا موکله خود دهد و این طور بگوید: فلانیه دختری که من وکیل آن می باشم او را برای فلانی پسر به نکاح دادم و وکیل گوید: من این عقد نکاح را برای فلانی موکل خود قبول نمودم. وکیل باید اهل تصرف باشد وکالت بچه

نادان و دیوانه‌ی که به هوش نیاید صحیح نمی‌شود زیرا اهل تصرف نمی‌باشند.

مسئله ۵۴- زن هوشیار و بالغه می‌تواند شخصاً خود را به نکاح دهد و عقد نکاحش بر ولی و وکیل موقوف و وابسته نمی‌باشد و بچه هوشیار می‌تواند در صورتی که در ازدواجش مصلحت وی باشد شخصاً عقد نکاح را بسته نماید و می‌تواند هم وکیل بگیرد و فقط بچه نادان و دیوانه دایمی کارشان موقوف و مربوط به ولی می‌باشد دیوانه صغیر باشد یا کبیر.

مسئله ۵۵- هرگاه ولی، وکیل یا رسول از دختر بکر بالغه اجازه خواست دختر سکوت نمود یا خنده کرد وکالت‌اش به نکاح صحیح می‌شود و اگر دو ولی داشت و هر دو اجازه خواستند و وی سکوت نمود هر دو او را به دو نفر به نکاح دادند نکاح مقدم و سابق صحیح می‌شود و اگر هر دو با هم او را به دو نفر به نکاح دادند و به هر دو اجازه داده نکاح باطل می‌شود و اگر به یکی از آنها اجازه داده نکاح وی صحیح می‌شود.

نکاح فضولی

مسئله ۵۶- اگر دختر بالغه هوشیار را شخصی بدون اجازه و اطلاع وی به نکاح داد و نکاح خود را اجازه داد صحیح می‌شود، اگر کسی برای مردی بدون اجازه‌ی وی زنی را نکاح کرد و بعد از اطلاع اجازه داد نکاحش صحیح می‌شود. اقرار وکیل به نکاح نافذ نمی‌گردد اگر وکیلی چنین اقرار نمود: من فلانیه زن را که وکیل‌اش بودم برای فلانی به نکاح دادم و زن از وکالت‌اش انکار نمود صحیح نمی‌شود، مگر در صورتی که بحضور قاضی دو نفر شاهد به نکاح وی شهادت دهند و نیز اقرار ولی صغیر و صغیره نافذ نمی‌گردد مگر در صورتی که قاضی مدعی از جانب صغیره تعیین کند و او انکار نماید و شاهدان به نکاح شهادت دهند.

مسئله ۵۷- اگر پس صغیر با دختر صغیره به نزد مردی بود و مصرف و زحمت او را

متحمل می شد مانند بچه یافته شده آن مرد نمی تواند آنها را به نکاح دهد.

مسئله ۵۸- اگر پدر پسر صغیر خود را زن داد و در حال صحت مهر او را ضامن شد صحیح است و اگر زن مهر خود را از پدر صغیر گرفت، پدر استحساناً از مال صغیر آنچه مهر داده گرفته نمی تواند و اگر پدر فوت گردید و زن مهر خود را از ترکه اش گرفت باقی ورثه می توانند از نصیب صغیره حصه ی خود را که به مهر صرف شده بگیرند و اگر پسر کبیر و بالغ بود و پدر وی بدون امرش مهر را در حالت صحت خود ضمانت کرد باقی ورثه به او رجوع کرده نمی توانند و اگر پدر در مرض موت خود مهر پسر صغیر خود را ضمانت نمود ضمانت اش صحیح نمی شود و اگر ضمانت مهر پسر صغیر خود را نمود و آن را داد تبرع و تطوع گفته می شود مگر در صورتی که وقت اداء دو نفر شاهد بگیرد که من مهر را می دهم و باز پس از پسر خود می گیرم.

زن بیوه باید به زبان اظهار رضائیت نکاح را بنماید:

مسئله ۵۹- هرگاه از زن بیوه اجازه خواسته شد یا خبر نکاح دادنش به وی رسید باید به زبان خود بگوید: من به این نکاح راضی می باشم و اجازه دادم. اجازه وی طوری که به اظهار زبانی اش ثابت می شود بکارهای که دلالت به رضاء و اجازه وی می کند نیز ثابت می شود مانند طلب مهر (پیشکش) و خرج و مصرف، با همسرش پیش آمد جنسی نمودن، پذیرفتن مبارکباد، خنده و خوش وقتی نمودن با شوهر و... اما قبول هدیه مرد، خدمت نمودن به مرد بطوری که قبلاً می نموده دلیل رضایت نیست.

مسئله ۶۰- زنی که بکارت (دختری) وی به واسطه ی جستن یا بسیار خون ریزی یا زخم شدن یا به خانه بسیار ماندن دور می شود، حقیقتاً بکر گفته می شود، مانند زنی که آله ی تناسلی شوهرش قطع شده و یا سست اندام است و او را رها کرده، اما اگر چند بار زنا کرده و یا حد زنا خورده بیوه گفته می شود.

مسئله ۶۱- اگر ولی اقرب نبود مانند شخص بیگانه یا برادر وقتی که پدرش غایب نباشد یا پدر کافرش از دختر بکر بالغه اجازه‌ی نکاحش را خواست سکوتش اعتبار ندارد باید به زبان اظهار نماید مانند زن بیوه وصی از حیث وصایت خود پسر صغیر و دختر صغیره یتیم را به نکاح داده نمی‌تواند زیرا ولایت ندارد و ولی گفته نمی‌شود.

مسایل کفائت (برابر بودن) مرد و زن

مسئله ۶۲- کفائت عبارت از برابر بودن مرد و زن است در امور ششگانه معین و خاص: اول: نسب. دوم: اسلام. سوم: حرفه و پیشه. چهارم: آزادی. پنجم: دیانت و مسلمانی. ششم: مال و دارائی.

کفائت در جانب مرد معتبر است مرد باید کفو زن باشد نه در جانب زن، اگر زن با مرد بهتری نکاح کند ولی اش نمی‌تواند در بین‌شان تفریق نماید.

کفائت در نسب:

مسئله ۶۳- پستی نسب به این شناخته می‌شود که مرد از جنس زن و یا از قبیله‌ی وی نباشد، زیرا انسانها دو گروه اند، عرب، عجم و عرب دو بخش است: قریش و غیر قریشی، اگر مرد و زن هر دو قریشی باشند در نسب مساوی و برابراند اگرچه از جهت قبیله فرق داشته باشند به این طریق که زن هاشمی و مرد نوفلی یا برعکس آن باشد و اگر زن عرب غیر قریشی باشد تمام قبایل عرب به او کفو می‌باشند اگرچه باهلی باشند.

مرد عجمی به هیچ صورت کفو و سیال برای زن عرب قریشی نمی‌باشد، مرد عرب غیر قریشی کفو و سیال برای زن قریشی نمی‌باشد، اما اسلام در بین عرب معتبر نمی‌باشد. مرد عربی که از یک پدر مسلمان است کفو و سیال است برای زن عرب که از چند پشت مسلمان بوده است. مرد عجمی که عالم و دانشمند است برای عرب نادان و بی سواد کفو و سیال است.

مسئله ۶۴- مردم عجم با همدیگر کفو و برابر می‌باشند اما تفاوت‌شان به مسلمانی و آزادی است، مردی که مسلمان است و پدرش کافر، برای زن مسلمان که پدر و مادرش

مسلمان اند کفو نمی باشد. اگر پدر و بابوی زن آزاد باشند اما مرد پدرش آزاد و بابو (جد) اش آزاد نباشد برای زن کفو و سیال نمی باشد. اگر مرد پدر و مادرش مسلمان اند و بابو اش کافر برای زن مسلمان که پدر، مادر و بابو اش مسلمان باشند کفو و سیال نمی باشند. اگر زن از چند پشت مسلمان و آزاد باشد اما مرد از پدر و بابو مسلمان و آزاد است برای زن کفو و سیال می باشد.

مسئله ۶۵- عالم و دانشمند دینی، فقیر عجمی برای عرب جاهل و دنیا دار و برای زن شریفه علوی کفو و سیال اند، زیرا شرف و مرتبه علم بلندتر از شرف و مرتبه نسب و ثروت است. علما محقق چون ابن همام صاحب فتح القدیر و صاحب نهرو غیره به این عقیده اند.

کفایت در پیشه:

مسئله ۶۶- کفایت در پیشه عبارت از آن است که پیشه طائفه و خاندان شوهر مساوی و برابر پیشه قوم و خانواده ی زن باشد. مثلاً به اصطلاح مردم اگر پیشه خیاطی از پیشه بافندگی بلندتر باشد بافنده کفو و سیال برای دختر خیاط نمی باشد و یا بعکس آن مدار اعتبار احترام مردم است به پیشه و کسب، هر پیشه که به نزد مردم بهتر باشد، پیشه پست تر به آن کفو و برابر نمی باشد.

کفایت در مال و دارائی:

مسئله ۶۷- کفایت در مال بناء به ظاهر مذهب و قول صحیح قادر بودن به مهر معجل (پیشکش) و نفقه یک ماه در صورتی که پیشه ور نباشد و در صورتی که پیشه ور باشد بدست آوردن نفقه روزانه کافی است شرطی که زن توان پیش آمد جنسی را داشته باشد و اگر صغیره باشد قدرت بر نفقه شرط نیست.

کفایت در دین:

مسئله ۶۸- کفایت در دین در عرب و عجم معتبر است. مردی که فاسق و بدکار باشد

برای زن نیکوکار که پدرش نیک است کفو و سیال نمی باشد و اگر زن فاسق و بدکار باشد و پدرش صالح و نیکوکار و خود را به مرد فاسق به نکاح داد صحیح است و پدر وی حق اعتراض ندارد. زیرا ننگ و عار دخترش از دامادش بیشتر است و نیز اگر زن صالح بود و پدرش فاسق و خود را به مرد فاسق داد صحیح است و پدرش حق اعتراض ندارد زیرا پدرش مانند آن مرد فاسق است.

مسئله ۶۹- هرگاه پدر، صغیره‌ی خود را به کسی به نکاح داد به گمان اینکه مرد نیکو است و بعد ظاهر شد که شخص فاسق است، و پدر صغیره مرد نیکویی بود بعد از بلوغ می تواند نکاح خود را فسخ نماید و مراد از فاسق، فاسق مجاهر و آشکار است که به مجالس فحشاء و فسق حاضر شود و اشتراک نماید. و جوانانی که نماز را ترک می نمایند و اعلان می کنند که ما نماز و روزه را اداء نمی کنیم، اینها نیز برای زنهای صالحه و دختران مردان نیکوکار کفو نیستند. اگر دختر یکی را از این جوانان بی بند و بار به نکاح گیرد ولی حق اعتراض و فسخ نکاح را دارد.

اگر زن به کمتر از مهر مثل خود را به نکاح می دهد عقد نکاح وی صحیح است مگر ولی حق اعتراض را دارد قاضی امر می کند که یا مهر را تکمیل کند و یا عقد را فسخ نماید.

کفالت شرط جریان عقد است:

برای نافذ شدن عقد نکاح کفالت شرط است و بر ولی لازم است هرگاه دختر، خود را به کسی به نکاح داد که در امور ششگانه که بیان شد از او پست تر بود ولی حق اعتراض را دارد و نکاح وی تا وقتی که ولی راضی نشود نافذ نمی گردد یا قاضی او را فسخ نماید. آری، ولی وقتی این حق را دارد که عصبه باشد اگرچه نامحرم هم بوده باشد مانند پسر کاکا (عمو)، اما ذوی الارحام، مادر، قاضی حق کفالت را ندارند. اگر ولی سکوت نمود تا زن زایمان شد حق وی ساقط است.

اگر بعد از اعتراض ولی، قاضی نکاح را فسخ نمود باز زن خود را بغیر اذن ولی به نکاح داد، حق ولی ثابت است می تواند اعتراض نماید و قاضی بار دیگر نکاح را فسخ نماید.

چنانچه ولی او را به اجازه‌ی وی بغیر کفو به نکاح داد و شوهرش او را طلاق داد بعد دوباره او را به نکاح گرفت ولی حق اعتراض را دارد، رضای وی به نکاح اول دلیل رضایت به نکاح ثانی نمی‌باشد.

مسئله ۷۰- اگر زن ولی‌های بسیاری داشت که در درجه و مرتبه خود برابر بودند و بعضی‌شان به عقد نکاح راضی بودند حق دیگران ساقط می‌شود و اگر در درجه و مرتبه برابر نبودند، ولی اقرب حق دارد.

مسئله ۷۱- هرگاه زن مجبور ساخته شد که خود را به کفو به مهر مثل به نکاح دهد و بعد جبر و اکراه‌اش از بین رفت خیار برایش نمی‌باشد. اما اگر مجبور گردید که خود را بغیر کفو و یا به کمتر از مهر مثل به نکاح دهد بعد اکراه از بین رفت خیار برایش باقی است. اگر زن بر نکاح مجبور گردید و عقد نکاح را انجام داد عقد ثابت می‌شود و بر مکره به هیچ صورت ضمان نمی‌باشد، اگر کفو زن باشد و مهر از مهر مثل بیشتر و یا مساوی باشد عقد صحیح است و اگر مهر نامیده شده از مهر مثل کمتر باشد و زن خواهان تکمیل مهر مثل باشد به مرد توصیه شود که مهر مثل را تکمیل نماید و یا زن را رها کند، اگر مهر را تکمیل نمود عقد باقی است و اگر قبل از پیش آمد جنسی او را رها کرد بر مرد چیزی لازم نمی‌شود.

مسئله ۷۲- بنا به قول صواب دیوانه، کفو و سیال برای زن هوشیار نمی‌باشد ولی حق اعتراض و فسخ نکاح را دارد، زیرا دیوانگی منجر به بدی و تبهکاری می‌شود که به دیگر چیزها نمی‌شود. اما بدشکلی عیب نمی‌باشد، اگر زن حسین و خوشگل باشد و مرد قبیح المنظر زن و ولی حق فسخ را ندارند.

مسئله ۷۳- اگر اولیاء زن بر رضایت وی او را به مردی نکاح دادند و نمی‌دانستند که آیا آن مرد کفو است یا خیر؟ بعداً خیار بر ایشان نیست. اما اگر کفایت را شرط نمودند و بعداً معلوم شد که مرد کفو نیست خیار برای‌شان هست. شخص مجهول النسب برای زن

معروف و شناخته شده کفو و سیال نمی باشد.

مسائل زنهای که نکاح شان حرام است:

مسئله ۷۴- طوری که قبلاً بیان شد شرط است که زن، محل صالح برای نکاح باشد، زنی که بر مرد حرام باشد محل نکاح نمی باشد. نکاح در وقت وجود اسباب حرمت حرام می گردد، اسباب حرمت نکاح دو قسم است:

اول: سبب است که بطور ابد و همیشه حرمت و ناروا بودن را واجب می سازد.

دوم: حرمت موقت، بطوری که اگر سبب حرمت از بین برود رواء می گردد.

اسباب که حرمت ابدی را واجب می آورد سه چیز است:

اول: قرابت و نزدیکی. ۲- خویشاوندی. ۳- رضاع و شیرخوارگی.

اما قرابت که سبب حرمت ابدی می گردد سه نوع است:

اول: اصول و فروع شخص، اصول اش عبارت است از: مادر، بی بی، پدری و مادری و هر قدر که بالا برود و فروع اش عبارت است از دختران وی و دختران دختر و دختران پسر وی هر چند که پایان برود.

دوم: فروع پدر و مادر شخص است. خواهرانش از هر جهت که باشند پدری و مادری یا

پدری و یا مادری و دختران خواهر و دختر پسر خواهر و دختر برادر وی هر قدر که پائین رود.

سوم: فروع و اولاد بابو (جد) و بی بی (جده) که عبارت اند از: خاله ها، عمه ها پدری و

مادری باشند یا خیر، از اولاد و فروع بی بی ها تنها شکم اول حرام است و حرمت به آن

خاتمه می یابد. دختران عمه، دختران خاله، دختران کاکا، و دختران ماما برایش حرام

نمی باشند، اما عمه،

عمه ی مادری و خاله خاله ی پدری حلال است و عمه عمه پدری و مادری و خاله خاله ی

مادری و پدری و یا پدری و مادری حرام است.

حرمت خویشاوندی:

مسئله ۷۵- حرمت خویشاوندی سه نوع است:

اول - اولاد و فروع زنهایی که به ایشان پیش آمد جنسی نموده است. دختر زنش خواه همراه وی باشد یا نباشد. دختر دختر زن هر قدر که پایان رود، اما اگر مادر را به نکاح گرفت و با او پیش آمد جنسی (جماع) ننمود دخترش بر وی حرام نمی شود.

دوم - اصول زنهای وی، مادر زن و مادر مادر و بی بی وی برایش حرام است و به مجردی که دختر را عقد نمود و با او پیش آمد هم نکرد اصولش بر وی حرام می شود، زیرا فقهاء کرام گفته اند: نکاح دختران، مادران را حرام می سازد و پیش آمد با مادران دختران را حرام می کند.

سوم - زنانی که پدران وی به ایشان پیش آمد جنسی نموده اند.

حرمت بواسطه شیرخوارگی:

مسئله ۷۶- هر کسی که از نسب حرام باشد از شیرخوارگی نیز حرام است مگر در چند موضع که در جایش بیان خواهد شد. دختر شیرخواره را بسیاری از اهل قریه اش شیر داده اند کمتر آنها یا بیشتر شان معلوم نیست که کدام شخص او را شیر داده است و شخصی از اهل همان قریه می خواهد او را به نکاح گیرد، فتاوی قاضیخان از ابوالقاسم صفار نقل قول می کند که اگر علامه و شاهد و گواهی نباشد که شیرخوارگی را به شخص معین ثابت نماید نکاحش برای آن شخص جایز است. (موضوع بانگ شیر مانند همین مسئله خواهد بود) والله اعلم.

حرمت موقت:

چند چیز است که حرمت موقت را واجب می سازد:

۱- نکاح محرم: روا نیست که شخص دو خواهر و یا مادر و دختر و یا ... در نکاح جمع نماید.

۲- به ملکیت: زن نمی تواند غلام خود و مرد نمی تواند کنیز خود را به نکاح گیرد، مگر بعد از آزادی شان.

۳- شریک آوردن به خداوند (ج)، برای مرد مسلمان حلال نیست که زن مشرک را نکاح

کند که پیرو دین آسمانی نباشد.

۴- زن که سه طلاق داده شده است برای شوهرش حلال نیست مگر بعد از حلاله.

۵- زنی که به نکاح یا عده‌ی دیگری باشد یا زن پنجم و یا پیش از گذشتن عده‌ی چهارم پنجم را به نکاح گرفتن، حرمت اینها موقت است بطور همیشه نیست. هرگاه سبب حرمت از بین برود حلال می‌گردد مثلاً زن مشرکه که مسلمان شود برای مرد مسلمان حلال می‌گردد.

حرمت مصاهره خویشاوندی:

مسئله ۷۷- مصاهره و خویشاوندی به قرابت نسبی مشابَهت دارد و در چهار صورت متحقق و متصور می‌شود:

اول: زن پسر (عروس) انسان که مشابَه دختر وی است.

دوم: دختر زن که او نیز مشابَه دختر است.

سوم: زن پدر که به مادر مشابَهت دارد.

چهارم: مادر زن که به مادر هم‌رنگی دارد.

زن پسر و زن پدر و مادر زن برای شخص حرام است. هرگاه پدر، زنی را نکاح کرد پسر وی و نواسه‌اش و هرچه پایان‌تر رود بر زن حرام می‌شود اگرچه پیش آمد جنسی با وی نکرده باشد. اگر پسر زنی را نکاح کرد آن زن بر پدر وی و بابویش و هر قدر بالا برود حرام می‌شود طوری که بر پسر و پسرِ پسر و هرچه پائین رود حرام می‌گردد ولو بدون پیش آمد جنسی باشد.

اما دختر زن پدر که از شخص دیگری باشد بر پسر حرام نمی‌شود و دختر زن پسر بر پدرش حرام نمی‌گردد و دختر شوهر مادر و مادرش بر پسر روا است و نیز مادر زن پدر بر پسر و مادر زن پسر بر پدر حلال است.

آری، حرمت مصاهره به اتفاق فقهاء به عقد صحیح ثابت می‌شود اما نکاح فاسد حرمت مصاهره را ثابت نمی‌کند. کسی زنی را به نکاح فاسد عقد نمود مادر آن زن بر وی حرام نمی‌شود. و حرمت مصاهره به چهار چیز ثابت می‌شود:

اول: عقد صحیح. دوم: جماع کردن، به عقد صحیح باشد یا به عقد فاسد یا به زنا. سوم: مساس کردن است. چهارم: نظر به مرد فرج داخل زن یا نظر زن به آلهی تناسلی مرد.

شرطهای جماع که موجب حرمت مصاهره است:

زنی که با او پیش آمد شده باید زنده باشد اگر با زن مرده جماع کرد دخترش بر وی حرام نمی شود. زن محل اشتها باشد که سن اش ۹ سال یا زیادتر باشد، اگر دختر صغیره را نکاح کرد و با او پیش آمد جنسی نمود بعد او را طلاق داد و بعد از گذشتن عده دیگری او را به نکاح گرفت و دختری آورد، شوهر اول اش می تواند دختر را به نکاح گیرد. زیرا در حال صغارت و خورد سالی با مادرش پیش آمد کرده است. اگر با صغیره ی زنا کند حکم اش همین است.

دوم: در حرام شدن شهوت مرد شرط است اگر پسر غیر همراهی با زن پدر خود پیش آمد جنسی نماید زن بر شوهرش حرام نمی گردد.

سوم: شرط است که جماع در فرج زن باشد اگر با زن لواطت کرد اصول و فروع بر وی حرام نمی شود و اگر با مردی لواطت نمود، دخترش بر وی حرام نمی شود. شرط نیست که وطی جائز و مشروع باشد بلکه در حالات حیض، نفاس، احرام، روزه اگر پیش آمد نمود حرمت مصاهره ثابت می شود.

شرایط مساس که حرمت را واجب می سازد:

مسئله ۷۸- ۱- مساس نمودن بدون پرده یا به پرده ی نازکی باشد که گرمی بدن را باز ندارد.

۲- مساس بموهای رها شده نباشد اگر به موهای که از سر زن آویزان شده (گیسو) وی مساس نمود حرام نمی شود اما اگر موهای که با سرش چسبیده است مساس نمود بنا به قول راجح حرام می شود.

۳- مساس به شهوت باید صورت گیرد و اندازه ی شهوت در مرد اینکه در حین مساس آلهی تناسلی وی حرکت کند و یا اگر حرکت داشته باشد حرکتش افزوده شود و اندازه ی

شهوة و خوشی در زن و پیرمرد بزرگ سال این است که قلب اش به حرکت آید و لذت گیرد.

۴- به گمان غالب مردی باشد که زن در اظهار لذت گرفتن از مساسش راست می گوید و به گمان غالب پدر مرد و پسرش راستی وی را در خبر که از مساس زن لذت و خوشی حاصل نموده ثابت کردند ورنه حرام نمی شود و شهوت مساس در حرمت مصاهره از یکی از آنها کافی است.

۵- لذت و خوشی همزمان با مساس باشد اگر در حین مساس لذت نباشد و بعداً پیدا شود حرام نمی گردد.

۶- به واسطه ی مساس انزال نشود و اگر انزال گردید حرمت ثابت نمی شود.

۷- زن مساس کرده شده باید از (۹) ساله کمتر نباشد و مساس کننده دارای شهوت باشد. اگر زن ممسوسه (زن مساس شده) صغیره باشد یا بالغه باشد ولی مساس کننده بالغ نباشد حرمت ثابت نمی شود.

شرطهای نظری که حرمت را ثابت می سازد:

مسئله ۷۹- در نظری که حرمت مصاهره را واجب می سازد چند چیز شرط است:

۱- بنا به قول راجح باید نظر در داخل فرج زن صورت گیرد و این کار در صورتی است که زن تکیه زده باشد و اگر ایستاده و یا نشسته بدون تکیه باشد دیده نمی شود. اگر نظر کننده زن باشد شرط است که فقط به آلهی تناسلی مرد نظر کند اما نظر کردن به باقی بدن زن و مرد حرمت را ثابت نمی کند.

۲- نظر باید همزمان با شهوت باشد، طوری که در مساس است و اندازه ی شهوت در نظر مانند اندازه ی شهوت در مساس است و شهوت در نظر فقط برای ناظر شرط است خواه منظوره دارای شهوت باشد یا نباشد.

۳- باید خود فرج زن (عورت غلیظه) را ببیند نه صورت آن را اگر زن تکیه زده بود و فرج داخل او را در آئینه یا به کنار آب عکس آن را در بین آب دید حرام نمی شود اگر خود زن داخل آب صاف گردید و فرج داخل او را در آب دیده حرام می شود زیرا خود عورت را

دیده نه تصویر آن را.

۴- شهوت باید متصل و همراه با نظر باشد.

۵- باید در حین نظر کردن انزال نشود.

۶- باید منظوره صغیر و غیر مشتتهات یا مرده و یا ناظر پسر غیر مراهق نباشد. در مساس و نظر بین قصد و فراموشی و زور فرقی ندارد زیرا به هر شکلی که نظر و مساس صورت گیرد حرمت مصاهره ثابت می شود.

مسئله ۸۰- زنا عبارت است از پیش آمد جنسی مرد مکلف در فرج زن مشتتهات که از ملک و شبه ملک خالی باشد و حرمت مصاهره به آن از نسب باشد و یا از رضاع (شیرخوارگی) ثابت می شود.

کسی که با زنی زنا کرد آن زن به اصول و فروع زانی حرام می شود و اصول و فروع زن بر مرد زانی حرام می شود، مرد زانی نمی تواند دختر زانی را به نکاح گیرد، فرقی ندارد که دختر از آب آن مرد باشد و یا از دیگری و دختر دختر و هر قدر که پایان رود حرام می گردد طوری که مادر زانی و بی بی وی هر قدر که بالا رود حرام می شود.

مسئله ۸۱- زانی می تواند خواهر مزنیه (زنا کرده شده) را به نکاح گیرد و اصول و فروع وی بر اصول و فروع زانی حلال است. مثلاً پسر زانی می تواند دختر مزنیه را به نکاح گیرد بشرطی که دختر از آب زنا پدری وی نباشد و نه از شیر که از زنا وی پیدا شده است خورده باشد.

هرگاه مردی با زنی زنا کرد و از آن حامله شد و طفلی به دنیا آمد بعد دختری را به آن شیر، شیر داد برای زانی درست نیست که آن دختر را به نکاح گیرد، زیرا دختر رضاعی وی است و به اصول و فروع زانی نیز روا نمی باشد و دخترش که از زنا پیدا شده است بر وی روا نیست و بر اصول و فروع اش نیز درست نمی باشد زیرا وی دخترش می باشد و جزء او است، فرقی ندارد که از آب وی پیدا شده باشد و یا از شیر زنش که از زنا وی باردار گردیده خورده باشد. از این بیان واضح می شود که در حرام شدن دختر زن، وطی اش شرط نیست

بلکه مسایل شهوت و نظر شهوت با در نظر داشت شرایط متذکره کافی است.

مسئله ۸۲- اگر مرد، مادر زن (خوشوی) خود را بوسه زد و یا او را مساس نمود و گفت: این کار بدون شهوت و خوشی بوده است سخن وی پذیرفته شود، مگر در صورتی که دهان او را بوسه کند و یا فرج وی را مساس نماید. در این صورت سخن اش قبول نمی شود و زنش بر وی حرام می گردد. صاحب فتح القدیر بوسه زن را بر رخسار مانند بوسه زدن دهان گفته است یعنی به این بوسه نیز حرام می شود.

قابل توجه: چون دامادان با خوشوهای خود سر و کار زیاد دارند باید سخت متوجه باشند تا به این مهلکه و خساره ی جبران ناپذیر مبتلا نگردند. زیرا اگر همچو عملی از آنها سرزند زنش بر وی حرام و اگر بخانه اش نگاه دارد مرتکب فعل فاحش زنا و اگر رها کند دچار چندین مشکلات خواهد گردید. متأسفانه مردم ما به امور دینی خویش توجه لازم ندارند و این بی توجهی موجب بدبختی و پشیمانی خواهد شد که جبران نخواهد داشت.

جمع بین زنهای محرمه در نکاح حرام است:

مسئله ۸۳- جمع نمودن دوزن یا بیشتر که با هم از جهت نسب یا شیرخوارگی محرمه اند در نکاح و عده حرام است و نیز جمع کردن دوزنی که اگر یکی را مرد فرض کنیم نکاح دیگر با او درست نباشد در نکاح جائز نیست، مانند جمع نمودن بین خواهرزاده و خاله، برادرزاده و عمه، یا جمع نمودن بین دختر و مادر نسبی یا رضاعی و بین دو عمه یا دو خاله. مثلاً: دو مرد مادر یکدیگر را نکاح می نمایند و هر کدام دختری می آورند این دو دختر با هم عمه می شوند زیرا خواهر مادری پدرش می شود و یا دو مرد دختر یکدیگر را به نکاح می گیرند و هر کدام دارای دختری می شوند این دو دختر خاله یکدیگر می شوند زیرا هر کدام آنها خواهر مادر یکدیگر می شوند.

مسئله ۸۴- جمع نمودن بین زن و دختر شوهرش و یا بین زن و زن بچه اش که زن مرد فرض شود صحیح است. زیرا اگر زن یا زن بچه مرد فرض شود در صورت اول دختر شوهر

و در صورت دوم زن اجنبی و بیگانه را به نکاح گرفته است و این نکاح اشکال ندارد و بعکس آن نکاح صحیح نمی‌شود. زیرا اگر دختر شوهر یا مادر شوهر مرد فرض شود در صورت اول زن منکوحه پدرش و در صورت دوم پدر شوهرش (خسر) می‌باشد و نکاح هر دو صحیح نمی‌شود.

مسئله ۸۵- نکاح معلق به شرط صحیح نمی‌شود بطور مثال می‌گوید: من ترا به نکاح گرفتم اگر پدرم راضی باشد. همچنین اگر نسبت نکاح را به زمان آینده داد هم صحیح نمی‌شود به این طور می‌گوید: ترا فردا یا پس فردا به نکاح می‌گیرم. ولی نکاح با شرط فاسد باطل نمی‌گردد بلکه آن شرط باطل بوده و نکاح صحیح می‌شود. مثلاً: مرد می‌گوید: من ترا بدون مهر به نکاح می‌گیرم شرط باطل و نکاح صحیح است و مهر مثل لازم می‌گردد. آری، اگر نکاح را معلق به شرط کند طوری که در اول این مسئله مطرح شد نکاح باطل می‌گردد.

حرمت به واسطه‌ی اختلاف دین:

مسئله ۸۶- آنانی که در دین با مسلمانان اختلاف دارند سه گروه‌اند:

اول - گروهی است که دارای کتاب آسمانی و شبه کتاب نمی‌باشند و آنها عبارت‌اند از بت پرستان که تمثیل‌های از سنگ، چوب، نقره، جواهر و غیره... می‌پرستند.

دوم - صورت پرستان، صورتهای که دارای جثه نمی‌باشند مانند تصویرهای تلویزیونی کاغذی و مانند آن که چاپ می‌شود و یا توسط دستگاههای تصویری نمایش داده می‌شود. آنانی که ستارگان را پرستش می‌نمایند و به نام صائبه یاد می‌شوند از جمله بت پرستان به شمار می‌آیند. گروه دوم دارای شبه کتاب‌اند و به نام آتش پرست یاد می‌شوند. به ایشان کتاب به وسیله‌ی پیغمبرشان نازل گردید، کتاب را تحریف کردند و پیغمبر خود را کشتند. خداوند کتاب را از بین‌شان بالا برد. نکاح این دو گروه برای مسلمان حرام است، به نکاح گرفتن زن از ایشان و یا به نکاح دادن زن برای‌شان هر دو حرام است.

سوم - دارای کتاب ثابت و محقق می‌باشند مانند یهود که به تورات و نصارا که به انجیل ایمان دارند، نکاح‌شان برای مسلمان درست است به این طریق که مرد مسلمان می‌تواند و

برایش حلال است که زن کتابیه را به نکاح گیرد اما برای زن مسلمان روانیست که مرد کتابی را به نکاح گیرد چنانچه غیر کتابی را نمی تواند.

شرط در صحت نکاح زن مسلمان آن است که مرد مسلمان باشد نکاح کتابیه اگرچه حضرت عیسی (ع) و یا حضرت عزیر را خدا بداند نکاح با وی صحیح است بنا به مذهب صحیح. هر طایفه که به دین آسمانی عقیده داشته باشد و پیرو کتب منزله باشد مانند صحائف حضرت ابراهیم (ع) و حضرت شیث (ع) و زیور داوود (ع) از اهل کتاب به حساب می آیند نکاح شان صحیح و ذبح دست شان حلال است. آری، نکاح پیروان مذهبی که به واسطه ی عقیده به آن مذهب کافر شوند درست نمی باشد مانند زنادقه و اباضیه و...

مسئله ۸۷- نکاح کتابیه اگرچه صحیح است ولی اولی آنست که تا اهل کتاب که حربی نباشد بدون ضرورت نکاح نه نماید و ذبیحه آنها را نخورد. اما در صورتی که زن کتابیه در دار حرب (کفر) باشد به اتفاق علماء نکاح اش مکروه است، زیرا این نکاح سبب گشوده شدن دروازه ی فتنه و فساد می شود. از قبیل اقامت نمودن بدار حرب و عادت دادن اولاد خویش را به اخلاق کفار و تربیه نمودن شان به خصلتهای ناشایسته دشمنان انسان و انسانیت که به ذات خود این کار فاجعه آور است. خداوند مسلمانان را از این بدبختی نجات دهد و حفظ نماید و توفیق دهد تا جای ممکن در کشوری که تسلط کفر در آنجا ثابت و قانون ناشایسته آن نافذ و جاری است پناهنده نگردند و اقامت ننمایند و حیات و زندگی خود و اولاد خود را به رسم و رسوم کفر آلوده و فاسد نسازند. اللهم نجنا و سایر المسلمین من هذه الفتنة و البلیة بجمیع سید المرسلین علیه من الصلوة افضلها و من التحیات. اکملها. آمین.

حکمت حرام شدن اقارب برای مرد و جمع نمودن بین آنها:

مسئله ۸۸- از آنجاییکه دین مقدس اسلام برای وصل بین جامعه بشری آمده و الفت، محبت، دوستی مطابق به ارتباط و قرابت ذات البینی از اساسات بزرگ اسلامی بشمار

می‌آید، استوار نمودن عاطفه، و محبت و اتحاد و همبستگی را در بین مسلمانان از وجایت اولی و ضروریات اصیل خود می‌داند و اختلاف و نزاع و عداوت و کینه توزی را در بین‌شان حرام و سبب ضعف، سستی و از هم گسستگی به شمار می‌آرد. از این رو عوامل و اسبابی که موجب این ذمایم بشری گردد شدیداً ممنوع قرار داده محبت و عاطفه را بر قرابت مربوط شناخته است. هر قدر قرابت قوی تر و کامل تر باشد به همان اندازه باید دوستی و مهربانی و وحدت ثابت تر باشد. لذا قرآن مجید مادران و دختران و... را به واسطه‌ی قرابت و نزدیکی فوق العاده و ثبوت جزئیت ذات البینی برای مرد حرام ساخته است. زیرا غالباً و طبعاً بین زن و شوهر اختلاف پیدا می‌شود و علاوه بر اینکه این اقارب باید مورد عزت، احترام و محبت قرار داشته باشند به وسیله‌ی علاقه زوجیت محل تحقیر و توهین قرار می‌گیرند و همان محبت طبیعی و فطری که خداوند جل جلاله در بین‌شان آفریده و همان عاطفه و لطف و احترام لازم از بین رفته در عوض کینه توزی، دشمنی، قطع صله رحم در بین‌شان بوجود می‌آید و برای حفظ این مودّت و دوستی و وحدت قرآن کریم در این آیه مبارکه: «حرمت علیکم امهاتکم و بناتکم» (الآیه) نکاح آنها را بر مرد حرام گردانید.

آری، واضح است که جمع نمودن اقارب در نکاح زیاد ترمفضی به قطع صله رحم می‌شود. زیرا در بین انباکان و همسران مرد نزاع، مشاجره و اختلاف بیشتر است. رسول گرامی اسلام ﷺ به روایت طبرانی به حکمت و فلسفه حرمت جمع بین اقارب در این حدیث: «فانکم اذا فعلتم قطعتم ارحامکم» و به روایت ابوداود در مراسیل خود از عیسی بن طلحه «نهی رسول الله ﷺ ان تنکح المرأة علی قریبتها مخافة القطیعة» اشاره‌ی واضح و آشکار فرموده‌اند. و این قرابت و جزئیت فرقی ندارد که از طریق نسب، شیرخوارگی و یا زنا ثابت شود سبب حرمت می‌گردد. از این رو نکاح و جمع را طوری که در کتب فقهی تفصیل یافته ممنوع قرار داده است تا شیرازه‌ی وحدت و دوستی بین مسلمانان خصوصاً بین اقارب و خویشاوندان که با هم زیاد سر و کار و رفت و آمد دارند از هم نپاشد.

مسئله ۸۹- نکاح کردن زنی که از زنا حامله (آبستن) گردیده صحیح است، ولی تا وقتی که وضع حمل اش نشود پیش آمد جنسی و دواعی آن مانند بوسه، مساس، نظر و... روا نیست

اما اگر از غیر زنا حامله باشد اگرچه از حربی باشد، تا وضع حمل اش نشود نکاح اش صحیح نمی شود زیرا نسب اش ثابت است.

مسئله ۹۰- مرد هرگاه زن خود را سه طلاق دهد تا وقتی که با شوهر دیگر نکاح و با او پیش جنسی نه نماید برای شوهر اول حلال نمی شود و شوهر دوم که به منظور حلال ساختن برای شوهر اول او را نکاح می کند این نکاح وقتی صحیح می شود که شرایط ذیل موجود باشد:

۱- باید شوهر دوم آن زن را به عقد صحیح نکاح کند.

۲- شوهر دوم باید با زن پیش آمد جنسی (جماع) نماید و تنها عقد نکاح کافی نیست.

۳- پیش آمد وی بطوری باشد که غسل را واجب سازد و حشفه مرد داخل عورت زن شود و انزال شرط نیست حتی در حلال شدن پیش آمد بچه مراهق که دارای اشتها و حرکت باشد کفایت می کند.

۴- باید عده ی وی از شوهر دوم بگذرد تا وقتی که عده اش تمام نشود برای شوهر اول حلال نمی شود. مانند اینکه تا عده اش از شوهر اول نگذرد عقد دوم صحیح نمی گردد.

۵- بطور یقین جماع در محل خود واقع شود اگر دختر صغیره را که اهلیت جماع را نداشت وطی نمود حلال نمی شود. اگر با شخصی خاصی پیش آمد جنسی نمود، حلال می شود و اگر با سالخورده ی که نوع انتشار برایش بود کفایت می کند و اگر حرکت و انتشار نداشت صحیح نمی شود. بعضی گفته اند که اگر حرکت نداشت و بدست خود آله ی تناسلی را داخل نمود ولی هر دو لذت گرفتند حلال می شود و ظاهر همین قول است.

مسئله ۹۱- برای مرد روا است که زن مطلقه ثلاثه را بقصد حلال ساختن برای شوهر اول به نکاح گیرد بشرطی که هدفش اصلاح بین زن و شوهر باشد و تنها قصدش شهوترانی نبود و خواهان مزد و اجرت نباشد. ورنه عمل اش نادرست بوده مورد لعن قرار خواهد گرفت. و باید این نکاح بشرط حلال ساختن صورت نگیرد و اگر به این شرط نکاح نمود بنا به قول معتمد عقد صحیح و شرط باطل باشد ولی این شرط مکروه است.

حکمت حرام شدن زن بعد از سه طلاق:

مسئله ۹۲- ادیان الهی و شرایع آسمانی در مسایل فرعی و عملی به حسب استعداد و اهلیت هر نسل در هر وقت و زمان از هم فرق دارند. موضوع طلاق از مسایل است که در ادیان سماوی به انواع مختلف بمراعات حال هر امت مشروع شده است. در دین حضرت موسی علیه السلام زن مطلقه در صورت که شوهر دیگری نگیرد می تواند به شوهر اول خود بازگردد و بعد از ازدواج با شوهر دوم به شوهر اول حرام ابدی می شود و در دین حضرت عیسی علیه السلام بعد از نکاح طلاق نمی باشد مگر در بعضی حالات. اما دین قدسی اسلام که آخرین ادیان سماوی است و در حالی شرف نزول یافته که جهان بشریت به مقام رشد و پختگی خود رسیده و به قانون جامع، کامل و جاوید و ابدی نیاز دارد دارای فرمول ها و قوانین است که تا آخرین دوره ی بشریت در هر عصر و زمان و در هر نسل و مکان ضامن سعادت مادی و معنوی انسان و جوابگوی تمام نیازمندی های وی به نحوی است که به قوانین و اصول دیگری محتاج نمی باشد. نعمت های طیبه را برای بشریت روا گردانیده که در امت های گذشته مشروع نبوده است.

آری، موضوع طلاق از همان مسایلی است که بطور بسیار سهل و آسان و در عین حال پند دهنده و آموزنده در دین اسلام مشروع گردیده است اگر مرد به مقتضای بشریت خشمگین می شود و همسر بی گناه خود را طلاق می دهد یا مرتکب جنایت شده او را طلاق می کند جدایی مرد و همسرش که مدتی را با محبت و الفت سپری نمودند بسیار دردآور و آموزنده است و سبب می شود که از آن افعال که موجب طلاق و جدایی شده و در بین شان اختلاف و دوری ایجاد نموده در آینده خودداری نمایند.

به اینطور که اگر طلاق دوم واقع می شود ندامت و درد آن زیادتر است خصوصاً وقتی که دارای اولاد و فرزند باشند. باز هم نظر به رحمت و شفقت کامل دین اسلام او را نومید نساخته و راه بازگشت به همدیگر را مسدود نکرده ولی هشدار می دهد که یکبار دیگر برای شما فرصت باقی مانده است و اگر طلاق سوم واقع شود راه رجوع و بازگشت مسدود می گردد مگر در صورتی که همسر طلاق شده شوهر دیگر بگیرد و با او پیش آمد جنسی نماید و این وقتی است که مصیبت بسیار بزرگ و اندوه کلان به ایشان رخ می دهد. زن اش را

شخص دیگری برای خود استفاده می‌کند. خانه‌اش خراب و اولادهایش پریشان و سرگردان و خودش در بدر و... در این صورت که مرد مرتکب بزرگترین ضربه اجتماعی گردیده و خانه خود و همسر خود را بواسطه‌ی سه طلاق خراب کرده و حیات و زندگی چندین ساله را در باد داده برای جلوگیری از این عمل ناشایسته او را زجر و توبیخ می‌نماید تا بار دیگر مرتکب همچو عملی نشود. توبیخ که از آن توبیخ بزرگتری سراغ نمی‌شود، زن او را دیگری بگیرد و با او پیش آمد نماید که هیچ طبیعت سالم آن را تحمل کرده نمی‌تواند. تا باشد که بار دیگر به چنین عملی اقدام نماید و پند و عبرت و درس و هشدار برای دیگران داده تا شیرازه‌ی وحدت و اتفاق و محبت ذات البینی که از اهداف مهم دین اسلام است مختل نگردد.

مسئله ۹۳- هرگاه یکی از زن و شوهر در نکاح شرط را مقرر نمودند از دو حال خالی نیست یا نکاح را پیوست بشرط می‌سازد یا معلق.

مثال اول: تو را به نکاح گرفتم به اینطور که شب به نزد تو نباشم در این صورت تاثیر در عقد نکاح ندارد و اگر آن امر مطابق طبیعت عقد باشد و خلاف تقاضای آن نباشد نافذ می‌گردد و عقد صحیح است. مثلاً می‌گوید: من تو را در صورتی به نکاح می‌گیرم که موانع شرعی نباشد یا تو بجای دیگر داده (نامزد) نباشی و... اما شرطهای عقد نکاح آن را خواهش نمی‌کند مثلاً می‌گوید: تو را به نکاح گرفتم که امر تو بدست خودت باشد یا هر وقت که می‌خواهی خود را طلاق دهی این شرطها باطل و عقد نکاح صحیح است.

اما نکاح معلق به شرط: اگر شرط امر گذشته واقع شده باشد نکاح صحیح است و اگر معلق بشرط آینده باشد، اگر وقوع آن شرط محقق است عقد صحیح است، مثلاً مرد می‌گوید: اگر آفتاب طلوع کند یا شب آید تو را نکاح کردم و اگر معلق ساخت به امر که وقوع آن ثابت نبود، عقد نکاح باطل می‌شود مثال: تو را به نکاح گرفتم اگر برادرم از سفر بیاید یا پدرم راضی باشد. و برادرش در مجلس حاضر نبود و اما اگر پدرش حاضر بود و رضایت داشت عقد صحیح می‌شود. اگر عقد را به زمان آینده نسبت داد نکاح منعقد نمی‌گردد.

مثال: تو را بعد از یک ماه یا روز پنجشنبه آینده به نکاح گرفتم.

مسئله ۹۴- مرد وزن احرام دار می تواند در حال احرام با همدیگر ازدواج نمایند و نکاح خویش را بسته کند و ولی صغیره‌ی که احرام دارد می تواند صغیره‌ی خود را به نکاح دهد. این هر دو نکاح شرعاً جائز است کدام اشکالی ندارد و نکاح زنهای روزانه جایز است به این طریق که نکاح می کنند که روز همراه زن باشد و شب نسبت به وظایف و موانع موجوده به همراه وی نمی باشد.

مسایل مهر (پیشکش)

مسئله ۹۵- مهر به اصطلاح عبارت است از مال که در عقد نکاح یا وطی به شبه در برابر استمتاع (منفعت گرفتن) از زن برای وی واجب و لازم می شود.

شرایط مهر

مسئله ۹۶- مبلغ کمتر مهر باید ده درهم نقره وزن هفت مثقال باشد و به پول افغانی اگر مثقال نقره ده هزار باشد هفتاد هزار می شود و این پائین ترین مبلغ مهر می باشد که از این مبلغ کمتر مهر نمی شود اگر مهر را از ده درهم شرعی کمتر نهادند عقد نکاح صحیح است اما مهر ده درهم شرعی یا از پول افغانی و یا از واحد پولی دیگر کشورها مساوی آن لازم می شود اگر متاع یا کالای تجارتي که قیمت آنها وقت عقد به ده درهم برسد مهر نهادند صحیح می شود.

مسئله ۹۷- شرط است که مهر پاک و منفعت گرفتن از آن صحیح باشد بنابراین به خاک، خوک، خون و خود مرده مهر صحیح نمی شود و اگر یکی از اینها مهر تعیین شود عقد صحیح است و نهادن مهر باطل و نادرست بوده مهر مثل لازم می شود.

مسئله ۹۸- اگر برخی از مهر مال و بعضی مال نبود، مثلاً: زن را به مبلغ صد هزار و طلاق فلاتیه انباغ (هو) نکاح کرد در این صورت طلاق در حال واقع می شود و مهرش همان مبلغ تعیین شده می باشد. اگر به مبلغ صد هزار و به اینکه انباغ او را طلاق نماید و یا به مبلغ

صد هزار و هدیه که به او بدهد نکاح کرد، اگر انباج را طلاق نمود موضوع تمام می شود و اگر طلاق نکرد به آن عقد زن طلاق نمی شود. زیرا وعده طلاق را داده است. در این صورت اگر مبلغ مهر تعیین شده از مهر مثل کم باشد مهر مثل او را تکمیل نماید ورنه چیز دیگری لازم نمی شود و در صورت مهر و هدیه نیز همین حکم است.

مسئله ۹۹- شرط سوم، مهر مال غصب شده نباشد. اگر مال غصب را مهر تعیین نمود عقد صحیح است. مثال: مهر زن را شتر یا باغی را تعیین نمود و آنها ملک وی نبود عقد و مهر هر دو صحیح می شود. اگر مالک اجازه دهد عین مهر تعیین شده لازم می شود ورنه قیمت آن لازم می گردد نه مهر مثل.

مسئله ۱۰۰- شرط چهارم: مهر باید نامعلوم نباشد اگر عقد را بر مهر مجهول و غیر معین بسته کرد، مثلاً: به جنس پارچه عقد را بسته نمود و نوعیت آن را که از کتان، یا پنبه یا ابریشم است تعیین نکرد این نام گرفتن صحیح نمی شود و مهر مثل لازم می شود. زیرا قانون کلی است بهر چیزی که نام نهادن مهر صحیح نشود مهر مثل ثابت می شود. این حکم در هر جنس تطبیق می شود. هر جنس را که در مهر تسمیه نماید و نوع آن او را مشخص نکند مهر مثل لازم می گردد. اگر جنس را با نوعیت اش بیان و صنعت مشخصه آن را بیان نکرد به این طریق که گفت: تو را به پارچه کتان یا پنبه یا ابریشم یا به یک اسب یا قاطر به نکاح گرفتم در این صورت تسمیه و نام گذاری مهر صحیح است و از هر نوع که نام گرفته وسط و میانه ی آن لازم می شود و شوهر مخیر است که نوع میانه را بدهد یا قیمت آن را و در میانه بودن قیمت اعتبار دارد. اما اگر بابیان نوعیت جنس صفت مشخصه آن را نیز ذکر نمود، مثلاً گفت: تو را به پارچه اعلای ابریشمی ساخت هرات نکاح کردم، تسمیه صحیح و آنچه را تعیین نمود مهر می شود. اگر از مکیلات و موزونات چیزهای که پیمانه یا وزن می شود مهر گذاشت و جنس و صفت آن را معین گردانید، مثلاً گفت: تو را به مقدار یک خروار از فلان نوع گندم یا برنج باریک اعلاء پاکستانی به نکاح گرفتم، تسمیه صحیح بوده و آنچه را مهر تعیین نمود ثابت می شود و اگر صفت آن را مشخص ساخت شوهر مخیر است، می خواهد

وسط و میانه‌ی آن را بدهد یا قیمت آن را پرداخت کند. اگر او را به تهیه نمودن جهاز خانه نکاح کرد جهاز میانه که زن‌ها عادت دارند لازم می‌شود. اگر خانه‌ی را مهر زن قرار داد اگر مرد چادر نشین باشد خانه چادری لازم می‌شود. و اگر شهری باشد و خانه معین و معلوم را مهر گذاشت همان خانه لازم می‌شود و اگر معلوم نبود مهر مثل لازم می‌شود.

مسئله ۱۰۱- در مهر شرط نیست که طلا و نقره یا پول نقد باشد، بلکه به کالای تجارتی به زمین، خانه و دیگر اموال که دارای قیمت باشد صحیح می‌شود و طوری که در مالهای عینی درست می‌شود به منافع نیز صحیح است. مانند سکونت کردن در خانه و منفعت گرفتن از حیوانات و تعلیم و تدریس قرآن مجید.

مسئله ۱۰۲- اگر مهر زن را چیزهای وزنی یا کیلی یا عددی را قرار داد مانند گندم، روغن، تخم مرغ و قیمت آنها در وقت عقد برابر به ده درهم یا بیشتر بود و پیش از تسلیم نمودن از ده درهم کمتر شد زن حق مطالبه تکمیل آنها را به ده درهم ندارد، زیرا قیمت زمان عقد معتبر است. اما اگر قیمت هر کدام وقت عقد از ده درهم کمتر بود زن حق دارد که مطالبه تکمیل ده درهم را بنماید اگرچه وقت تسلیم، قیمت آن از ده درهم افزون‌تر شده باشد.

مسئله ۱۰۳- اگر مهر را منافع اعیان قرار داد، مثلاً گفت: مهرش این است که یکسال در این منزل بنشیند یا موتر (ماشین) را سواری نماید یا فلان زمین را کشت کند، این مهر صحیح است و آنچه را تعیین نموده واجب می‌شود.

مسئله ۱۰۴- قاعده: هر چیزی که بر آن مزد گرفتن صحیح باشد صلاحیت مهر را دارد زیرا مزد یا اجرت مال متقوم است که در برابر مهر واقع می‌شود و نظر به اینکه علماء متأخر حنفی فتوای داده‌اند که در تعلیم قرآن و علوم دینی و اسلامی اجرت گرفتن جایز است پس تعلیم علوم قرآن و سایر احکام دینی صلاحیت مهر را دارد زیرا در این وقت و زمان که مردم به امور دینی چندان توجه ندارند بسا باشد که کسی حاضر نشود که قرآن کریم و

احکام اسلامی را برای مردم رایگان بیاموزد در حالی که این تعلیم واجب و فرض است به اساس این ضرورت در برابر تعلیم علوم دینی اجرت گرفتن صحیح است. اگر یک مرد تعلیم قرآن کریم یا علم فقه را مهر یک زن قرارداد اشکالی ندارد و صحیح است.

مسئله ۱۰۵- اگر طاعت و عبادتی را مهر قرار داد که در برابر آن اجر و مزد جایز نباشد مانند تلاوت قرآن مجید یا حج بیت الله الحرام، مثلاً گفتم: من تو را به نکاح گرفتم و مهرت آن است که تو را به حج ببرم، این مهر صحیح نیست بلکه در این صورت مهر مثل لازم می شود. مانند آن است که در برابر طلاق زنش او را به نکاح گیرد یا مرد خادم زن باشد این تسمیه هم صحیح نبوده بکله مهر مثل لازم می شود. اما اگر او را در برابر خدمت زن آزادی نکاح کرد صحیح است به این طریق که برای زن گفتم: تو را به نکاح گرفتم و مهر تو آن است که این زن خادمه تو باشد و زن خادمه راضی بود صحیح می شود. اگر مرد آزادی را بحیث خادم بعوض مهر قرار داد و گفتم: که تو را در برابر خدمت این مرد اجنبی و بیگانه نکاح کردم، اگر خدمت وی در داخل منزل بود و بازن مخالطه رفت و آمد داشته باشد که منجر به فتنه شود جایز نیست ورنه اشکالی ندارد، در صورت اول قیمت خدمت مرد لازم می شود.

قاعده‌ی مهر مثل:

مسئله ۱۰۶- هر نکاح که مهر در آن نباشد مهر مثل لازم می شود خواه از مهر سکوت کرد یا نابودن مهر را شرط کرد و یا چیزی را مهر گذاشت که اهلیت مهر را نداشت و یا بازگردانیدن مهر را شرط نمود، اگر مهر را مربوط به حکم و تعین زن یا مرد یا شخص اجنبی نمود، مهر مثل لازم می شود. ولی اگر زن مهر را مربوط به حکم خود گردانید و به اندازه‌ی مهر مثل یا کمتر تعیین نمود، صحیح است و اگر از مهر مثل بیشتر حکم نمود صحیح نیست مگر در صورتی که مرد راضی باشد و قبول کند و اگر به حکم مرد مربوط ساخت و بقدر مهر مثل یا زیاده‌تر تعیین نمود صحیح است و اگر از مهر مثل کمتر حکم نمود، صحیح نیست. مگر در صورتی که زن راضی باشد و در صورت اجنبی اگر به مهر مثل حکم کند. صحیح

است و به کمتر از مهر مثل صحیح نیست مگر در صورتی که زن راضی باشد و بیشتر از آن صحیح است اگر مرد قبول کند.

مسئله ۱۰۷- اگر چیزی را مهر قرار دادند که صلاحیت مهر را داشت و زن و مرد به آن راضی نبودند و یکی از زن و شوهر فوت کرد مهر مثل لازم می شود و به مردن هر دو در صورتی که مهر مثل اش معلوم بود همان لازم می شود.

اقسام مهر

مسئله ۱۰۸- مهر دو قسم است: اول: مهری است که به عقد صحیح لازم می شود، دوم: مهری است که به پیش آمد جنسی به نکاح صحیح یا فاسد یا شبیه واجب می گردد. اما مهری که به نکاح صحیح واجب می شود به نام مهر مسمی یا مهر مثل یاد می شود در صورت که تعیین نشود.

مهر در پنج چیز ثابت و مؤکد می گردد:

مسئله ۱۰۹- در پنج چیز مهر ثابت می شود که احتمال از بین رفتن و سقوط را ندارد: اول: به پیش آمد جنسی در نکاح صحیح، هرگاه مرد به زن منکوحه خود به نکاح صحیح پیش آمد جنسی (جماع) نمود مهر ثابت می شود و احتمال سقوط را ندارد. یا بازن منکوحه خلوت صحیحه نمود، به نحوی که شرایط آن موجود بود. اگر دختر صغیره ادعای وطی یا خلوت را نمود کل مهر لازم و ثابت نمی شود.

دوم: به مردن یکی از زن و شوهر مهر مؤکد می شود. هرگاه شوهر به مرگ طبیعی یا بدست شخص یگانه یا توسط زن و همسر خود کشته شد یا خودکشی نمود، مهر معین شده یا مهر مثل بطور کامل لازم می شود. اگر شخص بیگانه یا شوهرش زن را کشت یا زن آزاد خود را کشت نیز تمام مهر ثابت می شود. اما اگر زن و شوهر هر دو باهم مردند و مدتی سپری شده بود که مهر مثل اش معلوم نمی گردید به نزد امام اعظم صاحب قاضی برای ورثه چیزی حکم کرده نمی تواند و اگر مدتی نگذشته و شناختن مهر مثل ممکن بود قاضی به مهر مثل حکم کند.

مسئله ۱۱۰- سوم: به خلوت صحیحه مهر مؤکد ثابت می شود، خلوت صحیحه عبارت از آن است که مرد وزن در یک جای جمع شوند که کدام مانع و بازدارنده حسی و شرعی و طبعی که آنها را از پیش آمد جنسی باز دارد و منع کند وجود نداشته باشد. در محل تنهای باشند که از اطلاع دیگری بر آنها بدون اجازه‌ی شان محفوظ باشند. مثلاً: در جایی که دروازه و پنجره و دیگر منافذ آن بسته باشد و امکان آگاهی دیگری بر احوال شان نباشد. اگر در خانه‌ی که دروازه‌اش بسته و یا پرده‌اش رها شده باشد بطوری که از رفت و آمد اشخاص ایمن باشد یا در باغ و یا محل دیگری که دروازه‌اش بسته باشد خلوت نمودند، خلوت صحیح به شمار می آید. خلوت در مسجد، حمام عمومی و راه عام صحیح نیست. خلوت در صحرا اگرچه نزدیک شان کسی نباشد صحیح نیست مگر در صورتی که از رفت و آمد مردم ایمن باشند. در پشت بامی که اطراف آن دیواری نباشد که مانع دیدن شان باشد صحیح نمی شود مگر در صورتی که از آمدن اشخاص خاطر جمع باشند.

مسئله ۱۱۱- مثال: مانع حسی از پیش آمد جنسی این طور است که مرد مریض باشد و مریضی اش مانع پیش آمد جنسی گردد یا نگردد و این کار به وی ضرر داشته باشد، زیرا مرد مریض غالباً میل و خواهش زنهارا ندارد. اما مرض زن وقتی صحت خلوت را منع می کند که شدید باشد و حرکت کرده نتواند، اگر مرضش ضعیف و سست بود و مرد سالم مانع نمی شود. و مرد اگر سست اندام (عنین) یا آلت تناسلی اش بریده باشد یا خصی باشد خلوت اش صحیح است و این امور مانع خلوت صحیحه نمی باشند.

قرن عبارت از استخوان یا غده و یا گوشت زائد است که در عورت غلیظه زن پیدا می شود و آن را بند می نماید و مانع داخل شدن آله مرد می گردد یا گوشت پارچه به نام عقل که از خارج عورت غلیظه زن بیرون می شود و آنرا مسدود می کند. هر یک اینها مانع حسی خلوت صحیحه می باشند و با وجود آنها خلوت صحیح ثابت نمی شود. از جمله موانع حسی خورد بودن دختر یا پسر است اگر دختر به نحوی خورد باشد که طاقت جماع را نداشته باشد یا پسر طوری خورد بود که از عهده‌ی این کار بر آمده نمی توانست خلوت صحیح به صورت نمی گیرد. اگر پدر دختر گفت که دختر طاقت جماع را ندارد و شوهر گفت:

دارد زنهای حکمه کارشناس مقرر شوند.

اگر با مرد وزن، زن دیگرش بود خلوت صحیح نمی شود. اگر زن نزد شوهرش در حال خواب آمد و او تنها بود، بنا به قول امام صاحب خلوت صحیح گفته می شود اگرچه مرد از آمدن زن خبر نداشته باشد. اگر سگ گیرنده همراه شان بود یا سگ از زن بود ولی گیرنده نبود خلوت صحیح گفته نمی شود و اگر سگ از مرد بود خلوت صحیح ثابت می شود اگرچه گیرنده نباشد.

مسئله ۱۱۲-

از جمله موانع شرعی خلوت صحیح حیض است که زن حائض (معذرت ماهانه) یا نفاس (معذرت زایمان) داشته باشد، یا یکی از آنها روزه دار باشد به روزه فرضی. یا احرام به حج فرض و عمره یا نفل یا برپاکننده نماز فرض باشند. اما روزهی نفل بنا به ظاهر الروایة مانع نمی باشد و نماز نفل بنا به یک قول مانع نمی گردد.

مسئله ۱۱۳- مانع طبعی عبارت از آن است که به همراه مرد وزن نفر سومی باشد که مانع خلوت شان گردد و در منع نمودن نفر سوم شرط است که بزرگ و هوشیار باشد. اما اگر به اندازهی خورد و کوچک بود که ماجرای بین مرد و زن را بیان کرده نمی توانست مانع شده نمی تواند ولی اگر از جریان بین زن و شوهر تعبیر و تقریر کرده می توانست خلوت را منع می کند.

اگر شخص بزرگ و کلان که با مرد وزن است کور و یا خوابیده بود چه در روز و چه در شب مانع خلوت می گردد، مگر در صورتی که مرد وی را بشناسد که از حال شان باخبر نمی گردد به این طریق که کور کر هم باشد یا خوابیده گران خواب باشد در خواب نفهمد و بیدار نشود، زیرا خلوت در این حالت با وجود وی صحیح می شود.

مسئله ۱۱۴- اگر مرد با زن با شرایط مذکوره خلوت نمود در صورتی که مهر معین باشد همان مهر معین لازم و ثابت می شود و اگر معین نبود تمام مهر مثل ثابت می گردد و

همچنان نسب، نفقه و سکنی و عده و حرام بودن نکاح خواهر زن تماماً به خلوت صحیحه ثابت می شود. زیرا خلوت صحیحه در این امور قائم مقام پیش آمد جنسی (جماع) می باشد اما در دیگر احکام مانند دور شدن بکارت و محصنه بودن و حرام شدن دختر و حلال شدن مطلقه ثلاثه و در حق میراث قائم مقام پیش آمد جنسی نمی باشد. بطور مثال: اگر با زن خلوت صحیحه نمود و جماع نکرد زن باکره است و بیوه نمی شود نکاح وی باید مانند نکاح باکره صورت گیرد و با خلوت صحیحه زن محصنه نمی گردد و اگر شوهر دومی با زن مطلقه ثلاثه خلوت صحیحه نمود برای شوهر اول حلال نمی شود و...

مسئله ۱۱۵- عده به خلوت فاسده بنا به قول صحیح احتیاطاً واجب می شود زیرا زن خود را تسلیم کرده ولی مانع از طرف مرد پیدا شده. مثلاً مرد با زن در موضع خلوت نمود ولی زن حائض یا نفساء بود یا یکی از آنها روزه رمضان را داشت یا شدیداً مریض باشد یا زن به مانع حسی مذکور مبتلا باشد در همه این صورتهای خلوت مرد به وی موجب ظن و گمان می شود و لذا عده واجب می شود.

مسئله ۱۱۶- مردن مرد پیش از جماع در حق عده و مهر مانند جماع است یعنی عده و مهر کامل واجب می شود و مردن هر کدام از مرد و زن در حق مهر مانند جماع است.

مسئله ۱۱۷- مرد اگر همسر خود را بعد از جماع به طلاق بائن طلاق داد و بعد در بین عده اش به وی رجوع نموده و او را نکاح کرد و مهر جدید برایش تعیین کرد مهر که در نکاح دوم برایش مقرر نموده به مجرد عقد نکاح بدون پیش آمد جنسی و یا خلوت کاملاً ثابت می گردد.

مسئله ۱۱۸- به هر کدام از امور مذکوره مهر مؤکد می گردد و بدون ابراء زن ساقط نمی شود، اگر فرقت و جدایی از طرف زن واقع شد به این طریق که زن مرته شد یا پسر شوهر خود را به شهوت بوسه کرد یا پسرش با وی خلوت نمود در حالی که این کارها بعد

از دخول شوهر با او انجام شده بود مهر ساقط نمی شود اما پیش از جماع و خلوت و مرگ اگر این کارها واقع شد مهرش کاملاً از بین می رود زیرا فرقت از طرف خودش واقع شده است.

مسئله ۱۱۹- مرد اگر زن را پیش از جماع یا خلوت صحیح طلاق داد نصف مهرش ساقط می شود و زن مستحق نصف مهر می باشد و اگر فرقت از جانب مرد پیش از دخول واقع شود نیز نصف مهر ثابت می شود، مثلاً پیش از جماع مرد مرتد می شود یا با مادر یا دختر زن خود زنا می کند نصف مهر ثابت می شود.

وجوب مهر به جماع:

مسئله ۱۲۰- قبلاً بیان شد که جماع به عقد صحیح تمام مهر را محکم و ثابت می سازد که به هیچ وجه احتمال سقوط را ندارد، اما جماع به عقد اگر مهر معین داشته باشد و از مهر مثل اش کمتر باشد همان مهر نامیده شده لازم می شود. اگر از مهر مثل بیشتر باشد مهر مثل لازم می شود. اگر مرد با زن در نکاح فاسد جماع کرد هر کدام از مهر مثل و مهر نامیده شده را که کمتر باشد. مستحق می شود، و اگر مهر نامیده نشده بود مهر مثل لازم می گردد به هر قدر و هر مبلغ که باشد در عقد فاسد زن بواسطه جماع مستحق مهر می گردد و به خلوت مستحق مهر نمی گردد.

نکاح فاسد دو قسم است:

مسئله ۱۲۱- اول: عقدی است که مهر به آن واجب و نسب به آن ثابت می شود و عده لازم نمی گردد و این عقد بنام باطل یاد می شود. بطور مثال: مرد یکی از محارم خواهر یا دختر خود را یا زن شوهردار یا زن بین عده دیگری را به نکاح می گیرد و به آن علم داشته باشد این عقد باطل و به منزله آن است که عقد نبوده، اگر شخص حرام بودن آن را بداند و با زن پیش آمد نماید حد واجب می شود.

دوم: عقدی است که مهر و عده را واجب و نسب را ثابت می گرداند و این عقدی است

که یکی از شرایط صحت نکاح در آن نباشد ولی یکی از مذاهب اهل السنة بغیر از مذهب حنفی او را صحیح دانسته است، مانند نکاح بدون شاهد که به مذهب امام مالک (رح) صحیح است و نکاح مادر زن که به او زناء کرده است زیرا این نکاح به مذهب امام شافعی (رح) صحیح است.

این عقدها اگرچه به مذهب ما فاسداند اما به نزد دیگران جایز لذا مهر واجب وعده و نسب ثابت می شود.

نکاح شغار (الشونی) - (عوض بدل):

مسئله ۱۲۲- نکاح شغار عبارت از آن است که مردی دختر خود را مثلاً برای پسر دیگری به نکاح می دهد که او نیز دختر یا خواهر خود را به پسرش به نکاح دهد و معقود علیه را معاوضه می کنند. به این طریق که بضع این دختر به عوض بضع آن دختر است. اگر این طور بگوید: خواهر خود را برایت به نکاح دادم در مقابل اینکه تو خواهر خود را برایم به نکاح دهی و از معاوضه بضع یکی از آنها به مقابل دیگر بطور مهر یاد نکرد یا یاد نمود ولی طرف مقابل قبول نکرد این عقد شغار (الشونی) نمی باشد.

اگر عقد نکاح بطور شغار منعقد گردید صحیح می شود ولی برای هر کدام از زنها مهر مثل لازم می گردد.

مهر مثل

مسئله ۱۲۳- در هر عقد صحیح که مهر نامیده نشود یا مهر نامعلوم نامیده شود یا مهری نامیده شود که شرعاً حلال نباشد مهر مثل لازم می شود. همچنین در نکاح فاسد که پیش آمد جنسی شده مهر نامیده باشد یا نباشد مهر مثل لازم می شود. ولی در صورت که مهر نامیده باشد مناسب آن است که مهر مثل از آن زیاد نباشد ورنه مهر نامیده شده تعیین می گردد.

مسئله ۱۲۴- صفت های که مهر مثل به آن معتبر می شود به این طریق است که زن به مانند

خود در قوم و قبیله پدر قیاس و برابر می شود. مانند دختر کاکای (عموی) وی اول به خواهران دختر قیاس می شود و اگر خواهر نداشت عمه هایش و اگر خواهر و عمه نداشت دختر خواهر عینی و راستی وی و اگر نبود دختر کاکایش و اگر از قوم پدرش نبود به قوم و قبیله بیگانه که مانند قوم و قبیله پدرش باشد معتبر می شود. این ترتیب بنا به ظاهر کلام فقهاء مسئله‌ی حتمی و لازمی نیست که با وجود خواهر دختر قیاس به دختر کاکایش صحیح نباشد بلکه صحیح است و اگر زن در صفات خود به دوزن برابری داشت مانند خواهر وی و دختر کاکایش و مهر آنها برابر نبود به مهر هر کدام که کمتر باشد احتیاطاً قیاس می شود.

مسئله ۱۲۵- صفات‌های که به آنها همرنگی معتبر می شود عبارت اند از: جمال، دارایی، محل، سن، عفت و پاکی، علم و ادب، کمال، خلق، دختر بودن، بیوه‌گی، نازایی، هوشیاری، دین داری و وقت و زمان. دوزن وقتی مساوی و همرنگ گفته می شوند که در این اوصاف برابر باشند. مثلاً اگر یکی نادار و خوش صورت باشد و یکی دیگر نباشد و یا یکی دانا و عالم باشد و یکی دیگر جاهل و نادان و یا یکی دین دار باشد و دیگری نباشد و یا یکی دختر و آن دیگر نباشد (بیوه باشد) مماثلت و همرنگی ندارد. زیرا دو شهر عادتاً در اندازه مهر از هم فرق دارند و نیز دوزمان و...

در ثبوت مهر مثل شرط نیست که دو مرد عادل و یا یک مرد و دوزن به لفظ شهادت گواهی دهند و اگر دو شاهد عادل موجود نبود در تقدیر مهر مثل، سخن شوهر معتبر است به همراه قسم، مطابق رأی و اجتهاد قاضی.

نکاح تفویض (بلامهر):

مسئله ۱۲۶- زنی که بدون مهر به نکاح داده شود مفوضه است، زیرا امر خود را به ولی خود سپرده است. یا مفوضه که ولی مهر او را به اختیار شوهر گذاشته و به وی سپرده است. اگر شوهر با او پیش آمد جنسی نمود و یا خلوت صحیحه کرد یا پیش از جماع و خلوت صحیحه شوهرش مرد مهر مثل لازم می شود.

اگر پیش از جماع و خلوت صحیح او را طلاق داد متعه لازم می شود، بعد از عقد مهر نامیده باشد یا نباشد. متعه باید از نصف مهر مثل بیشتر و از پنج درهم کمتر نباشد.

مسئله ۱۲۷- طلاق پیش از وطی که متعه را ایجاب می کند عبارت از طلاقی است که از طرف شوهر واقع شده و در سبب فرقت و طلاق صاحب مهر (زن) کدام مداخله نداشته باشد. مانند طلاق، ایلاء، لعان، قطع آلهی تناسلی، سستی اندام (عنة)، مرتد شدن، بوسه زدن مرد به شهوت دختر یا مادر زن خود را. این فرقت ها همه متعه را لازم می سازد اما اگر فرقت و جدایی از طرف زن باشد مثلاً: زن مرتد شود، یا با پسر شوهر خود فعل فاحشه را انجام دهد و... در این فرقت ها زن مستحق متعه نمی شود بطور وجوب و نه بطور استحباب.

مسئله ۱۲۸- متعه دو قسم است:

اول - واجب، و این نوع برای زن مفوضه است.

دوم - متعه مستحب، و این نوع برای زنی است که بعد از جماع طلاق شود، مهرش نامیده باشد یا نباشد و زنی که پیش از جماع طلاق شده و مهرش نامیده شد، بنا به قول صحیح متعه برایش مستحب است.

مسئله ۱۲۹- متعه عبارت است از قیمت لباس یا لباسی که در بدل نصف مهر برای مفوضه پرداخته می شود و اگر متعه از نصف مهر مثل بیشتر باشد بر مرد پرداختن آن واجب نیست. متعه به حسب حال مردم مختلف می شود، اگر مرد وزن به متعه ی معین به اتفاق راضی شدند اشکالی باقی نمی ماند ورنه قاضی بنا به قول صحیح نظر به حال مرد و زن متعه را تعیین کند و اگر هر دو سرمایه دار بودند از لباس خوب و بلند قیمت تعیین کند. اگر یکی دارا و دیگر فقیر و نادار بود لباس میانه را تعیین کند و اگر هر دو فقیر بودند لباس کم بها و ارزان قیمت را تعیین نماید.

متعه لباسی است که زن در حین بیرون شدن آن را می پوشد و این لباس به حسب عرف

و اصطلاح هر منطقه معتبر است و در زمستان و تابستان فرق می‌کند. در افغانستان خصوصاً در هرات باستان زنها در حین بیرون شدن پیراهن و شلوار و روسری و در بالای همه چادر یا چادر نماز با روپوش استعمال می‌نمایند.

مسئله ۱۳۰- زن‌های مطلقه (طلاق شده) چهار قسم‌اند:

اول: زنی که طلاق شده و مهری نامیده هم برایش تعیین نشده و شوهر به او پیش آمد جنسی نکرده است برایش متعه واجب است.

دوم: زنی که قبل از دخول طلاق شده و مهرش نامیده شده بنا به قول مشهور و صحیح متعه مستحب است.

سوم و چهارم: زنی که بعد از دخول طلاق شده مهر نامیده شده باشد یا نباشد متعه برایش مستحب است.

مسئله ۱۳۱- هرگاه نکاح به عقد صحیح بسته شد مهر کامل به ملکیت زن در می‌آید ولی احتمال سقوط همه آن یا بخش از آن متصور است. اگر زن در آن تصرف می‌کند مهر را می‌فروشد، می‌بخشد، به‌گرومی دهد تصرف‌اش صحیح است. هرگاه زن مهر خود را پیش از قبض بفروشد یا ببخشد تصرف‌اش جایز است ولی اگر پیش از جماع او را طلاق داد لازم است که نصف قیمت روز بیع را برای شوهرش بدهد یا نصف مثل آن را.

مسئله ۱۳۲- اگر زن مهر خود را به کسی بخشید کسی حق اعتراض را بر او ندارد، مگر در صورتی که مهجوره باشد و شرعاً اهلیت تصرف را نداشته باشد. اگر مهر را به شخص دیگری غیر از شوهر خود بخشید و او را قبض نمود و شوهرش پیش از نزدیکی‌اش (جماع) او را طلاق داد، شوهر نصف مهر را از زن بگیرد. اگر برای شوهرش تمام مهر را نقداً بعد از قبض و تقسیم بخشید همه‌اش لازم می‌شود و نمی‌تواند به هبه خود رجوع کند. به خلاف صورت اول که بیگانه بخشیده است رجوع و یا باز پس گرفتن مهرش از بیگانه صحیح است. در این صورت اگر پیش از نزدیکی او را طلاق دهد مستحق نصف مهر

می‌گردد و می‌تواند از زن پس بگیرد. مثلاً: مهرش صد هزار افغانی بود و همه آن را بعد از قبض به شوهرش بخشید و شوهرش او را پیش از جماع طلاق داد باید پنجاه هزار افغانی دیگر را به شوهرش بدهد و اگر پیش از قبض و تسلیم مهر را به شوهرش بخشید و او را قبل از دخول طلاق داد شوهرش بر وی و او بر شوهرش حقی ندارند و به یکدیگر مراجعه کرده نمی‌توانند. اگر نصف مهر را بخشید، هم همین حکم را دارد و اگر کمتر از نصف مهر را بخشید باید زن نصف مهر را برای شوهرش تکمیل کند.

مسئله ۱۳۳- اگر مهر نقد نباشد بلکه مال تجارتي معین و مشخص باشد، لباس، اثاث معین یا غیر معین باشد یا حیوان معین و حاضر و یا صفت‌اش بیان شده باشد و مهر مذکور را برای شوهرش بخشید و پیش از جماع او را طلاق داد یکی بدیگری رجوع کرده نمی‌توانند زیرا حق ثابت خود را که به طلاق مستحق گردیده اخذ نموده است. مگر در صورتی که از نصف مهر کمتر بخشیده باشد باید نصف مهر را برای شوهرش تکمیل نماید.

مهر اگر تلف شود کدام شخص ضامن آن است؟:

مسئله ۱۳۴- اگر زن را به مهر معین مانند لباس، اسب، موتور (ماشین)، غله جات نکاح کرد و پیش از تسلیم دادن به زن هلاک شد و از ذوات الامثال بود، مانند مکیلات و موزونات چیزهای که وزن یا پیمانه می‌شوند لازم است که شوهرش مثل آنها را بدهد ورنه قیمت آن را تأدیه نماید.

مسئله ۱۳۵- اگر زن مهر را تسلیم شد و بدستش هلاک گردید و شوهرش او را پیش از جماع طلاق داد نصف مهر مذکور را در صورتی که باقی باشد به شوهرش بازگرداند و اگر به رد آن راضی نبود به حکم قاضی آن را به شوهرش بازگرداند. اگر در مهر تصرف نموده بود و رد آن امکان نداشت نصف قیمت روز قبض مهر را به شوهرش بازگرداند.

مسئله ۱۳۶- مهر اگر مال بود مانند حیوان، باغ، لباس، موتور، و... و بعد از تسلیم زیاد

گردید چنانچه گاو بعد از قبض گوساله آورد یا باغ اش میوه دار گردید همه آنها مال زن است و اگر پیش از تسلیم به دست شوهرش زیاد گردید و زیادت آن متولد از اصلش بود مانند کار خادم و غله کشت، در این صورت نیز مال زن است و نصف نمی شود. در صورت طلاق قبل از جماع نصف قیمت اصل را به شوهرش بدهد. و اگر متولده پیوست است مانند چاقی حیوان، میوه بالای درخت و متولده جدا مانند میوه چیده شده از درخت و جوجه حیوان همه ی آنها اصل و زیادت هر دو حصه می شود یک حصه از مرد و یک حصه از زن. اما اگر زیادت غیر متولده پیش از قبض متصل و پیوست بود مانند رنگ لباس، و بناء خانه زن قابض آن گفته می شود و زیادت آن نصف نمی شود ولی زن باید نصف قیمت روز قبض و تسلیم را بدهد.

به مهر که هنوز بدست شوهرش است نقصان وارد می شود:

مسئله ۱۳۷- اگر در مهر به آفت آسمانی اندک نقصان پیش آمد، مثلاً: اسب که برای مهر تعیین نموده بود لنگ شد یا زخم ضعیف در دیگر اعضایش پیدا شد، زن حق ندارد که عوض نقصان وارده را از شوهرش بگیرد. و اگر نقصان زیاد وارد شده بود، مثلاً: یک چشم اسب مذکور از بین رفت و یا بعضی از درختان میوه دار باغی که مهر تعیین بود خشک شد در این صورت که زن پیش از جماع طلاق شده اختیار دارد که نصف مهر عیبی را بگیرد و یا نصف قیمت روز عقد آن را اخذ نماید.

اگر نقصان اندکی توسط شوهر صورت گرفت، زن مهر و عوض نقصان را بگیرد و مهر را رد کرده نمی تواند و اگر نقصان زیاد بود زن مخیر است، می خواهد نصف قیمت مهر را در روز عقد بگیرد یا نصف مهر را اخذ نماید و شوهر را به نصف قیمت وارده ملزم سازد.

اگر نقصان به فعل زن پیدا شده بود، باید مهر را بگیرد، نقصان اندک باشد یا بسیار. اگر نقصان توسط خود مهر بوجود آمد حکم آفت سماوی را دارد، اگر نقصان اندک به فعل شخص بیگانه صورت گرفت زن باید مهر را بگیرد و عوض نقصان نصف مهر را از بیگانه بگیرد. اگر نقصان زیاد بود زن مخیر است که نصف مهر را با ملزم ساختن بیگانه به نصف قیمت نقصان که پیدا شد بگیرد و یا مهر را به شوهر واگذار شود، و قیمت نصف مهر روز

عقد را از شوهرش اخذ نماید و شوهر به قیمت نقصان به شخص جانی رجوع کند.

مهر و پیشکش نقد و در حال و مهر در مدت و مؤجل:

مسئله ۱۳۸- مهر در حال نقد و یا مؤجل و به مدت هر دو جایز است به شرطی که مدت نامعلوم نباشد مثلاً: اگر برای زن گفت: تو را به صد هزار افغانی مهر مؤجل تا وقت دنیا داری، یا وقت باران، یا مسافرتم به نکاح گرفتم، چون این مدت در همه صورتهای نامعلوم است ثابت نمی شود و همان مهر در حال واجب و لازم می شود.

اما اگر مدت معین و معلوم بود به این طور که او را به یک میلیون افغانی که بعضی آن نقد و بعضی آن یک سال بعد یا همه مهر را به مدت دو سال یا زیادتر و یا کمتر تعیین نمود صحیح است. فرق ندارد که مدت را در عقد شرط نماید یا بعد از آن و بدون اختلاف به آن عمل می شود.

اگر یک قسمت از مهر یا تمام آن را یا به مرگ یا طلاق یا به چند قسط و مثلاً در هر پنج سال یک قسط یا مهر را تا وقت دروگندم یا رسیدن انگور یا فالیز و مانند آن تأجیل نمود در همه این صورتها اگر چه جهالت دارد ولی چون جهالت آن به زمان خاصی محدود است، و بنا به قول صحیح به منزله ی معلوم و معین بوده، صحیح است.

مسئله ۱۳۹- اگر شوهر مهر را نامید ولی در حال و یا مدت را نه گفت مثلاً گفت: تو را به یک میلیون مهر به نکاح گرفتم بدون یاد کردن در حال و یا در مدت، در این صورت زن حق دارد که مطابق عرف و اصطلاح شهر خود مهر معجل خود را از ده لک (یک میلیون) بگیرد زیرا عرف حکم شرط را دارد. بلی! اگر مدت و یا عدم آن شرط شده بود مطابق شرط عمل می شود اگر چه عرف مخالف آن باشد.

اگر نصف مهر را در حال و نصف آن در مدت نامیده شد ولی وقت مدت را تعیین نکرده بود مثلاً مرد گفت: تو را به یک میلیون افغانی که نصف آن در حال و نصف آن در مدت باشد به نکاح گرفتم، بنا به قول صحیح مدت آن وقت به فرقت و طلاق یا به مرگ تعیین می شود. تأجیل طلاق و تعجیل آن در مهر نقد، کالای تجارتنی، حیوان و... صحیح می شود. اگر

مهر را فرش معلوم یا لباس معین نامید که ساخت آنها مشخص بود و مدت معلوم را بر آن گذاشت، هرگاه مدتش رسید و مرد قیمت آن کالا را داد زن می تواند که قیمت آن را بگیرد. بلی! اگر بر لباس معین عقد نمود ولی مدت نداشت و مرد خواست قیمت آن را برای زن بدهد، زن نمی تواند که قیمت آن را بگیرد.

جلوگیری کردن زن شوهر را از حقوق مقررہ زن و شوہری:

مسئله ۱۴۰- اگر مقدار مهر در حال (پیشکش) معین شد برابر است که تمام مهر نقد باشد یا بخشی از آن، مثلاً: شوهر گفت: تو را به ده لک افغانی مهر نقد یا به ده لک افغانی مهر که نصف آن نقد و نصف آن در مدت، نکاح کردم، بر شوهر لازم است که تمام مهر را نقداً تسلیم همسرش کند و اگر تسلیم ننمود حقوق مقرره زن و شوهری ساقط می گردد و زن می تواند که خود را از پیش آمد جنسی باز دارد اگرچه به خانه ی شوهر خود هم باشد و مرد او را مهجوره ساخته نمی تواند و می تواند بدون اجازه ی شوهرش مسافرت کند و به حج نفل برود اما حج فرض را زن می تواند بعد از قبض مهر به همراه محرم شرعی خود بدون اذن و اجازه ی شوهر اداء نماید و نفقه اش بر ذمه ی شوهرش می باشد. هرگاه تمام مهر نقد را به زن تسلیم نمود به زن واجب می شود که خود را به شوهر تسلیم کند و از خانه اش بدون اجازه اش بیرون نشود، مگر در چند حالت مخصوص:

اول: زن می تواند به خدمت پدر یا مادر مریض خود بدون اذن شوهرش برود در صورتی که به خدمت وی محتاج بودند اگرچه پدر یا مادر مریضش مسلمان هم نباشند.

دوم: زن می تواند به دیدن پدر و مادر خود در هر هفته یکبار بدون اجازه شوهر خود برود، اگرچه از خدمت وی بی نیاز هم باشند. به شرطی که آنها به اساس مشکلات نتوانند به نزدش بروند و اگر می توانستند زن از شوهرش اجازه ی زیارت شان را خواست، مناسب است که شوهرش به وی مطابق عرف و اصطلاح اجازه دهد و او را از مسایلی که مخالف عرف و اصطلاح است ممنوع ساخته نمی تواند.

سوم: زن می تواند به غرض اداء حج فرض بدون اجازه ی شوهرش برود، و اگر بدون محرم و بغیر از اجازه ی شوهرش به حج رفت نفقه اش ساقط می شود. رفتن زن به حمام بدون

پوشیدن لباس زینت و بدون برهنه شدن عورت زنان در حمام، بنا به قول معتمد جایز است و ترک زینت تنها مختص به حمام نیست بلکه در هر بیرون شدن، به قول اقوی که برای زن مباح باشد باید لباس زینت را نپوشد و هیئت خود را طوری تغییر دهد که جلب نظر مردان را ننماید.

مسئله ۱۴۱- زن برای آموختن و فتوی گرفتن مسایل شرعی می تواند بیرون شود به اجازه و بدون اجازه‌ی شوهرش، بشرطی که شوهرش آن مسایل را برایش از نزد علماء کرام پرسیان نکند. مگر در صورتی که بیرون شدنش به فتنه و فساد منجر شود در این حال با اجازه‌ی شوهرش بیرون شدن روا است. اگر بخشی از مهر معجل باقی باشد حق زن باقی است، حتی اگر یک افغانی هم باشد.

مسئله ۱۴۲- هرگاه کل مهر موجل (با مدت) باشد، مثلاً: تا موسم رسیدن انگور یا پخته شدن آن و پیش آمد جنسی را پیش از رسیدن آن مدت شرط نمودند، زن نمی تواند خود را از شوهرش باز دارد و تسلیم ننماید و اگر شرط نشده بود بنا به قول اقوی تا وقتی که مهر را ندهد زن حق دارد که خود را به شوهرش تسلیم ننماید. در صورتی که زن مهر خود را به شخص حواله دهد تا وقتی که آن شخص مهر را تسلیم نشود زن می تواند که خود را از شوهرش باز دارد و اگر شوهرش مهر را به آن شخص حواله نمود و زن آن حواله را قبول نمود و راضی شد زن نمی تواند خود را از شوهر خود باز دارد. خواه مهر را قبض کرده باشد یا نه.

مسئله ۱۴۳- در نکاح تسلیم مهر مقدم است بر تسلیم زن، مرد باید قبلاً مهر را تسلیم نماید بعد زن به وی تسلیم شود. مرد حق ندارد که بگوید تا زن تسلیم من نشود مهر را نمی دهم. مال و متاع معلوم باشد یا نباشد فرقی ندارد. هرگاه مرد می ترسید که اگر مهر را به پدر دختر بدهم به دختر خود نمی دهد باید پدر دختر آماده تسلیم دختر گردد و بعداً مهر را بگیرد.

مسئله ۱۴۴- هرگاه شوهر همه مهر را داد حق دارد که خواستار تسلیم زن شود، اگر زن تسلیم نمی‌شد باید جبراً به شوهرش تسلیم داده شود، مگر در دو حالت:
 اول: هرگاه دختر صغیره باشد و برداشت مرد را نداشته باشد مرد پیشتر مهر را تسلیم نماید و زن به او تسلیم داده نشود.
 دوم: زن بالغه باشد اما به واسطه‌ی شدت مریضی قدرت پیش آمد جنسی را ندارد.

مسئله ۱۴۵- هرگاه شوهر از دادن مهر یا نفقه عاجز شد زن به هیچ وجه نمی‌تواند و حق ندارد که نکاح را فسخ نماید و فقط می‌تواند خود را از شوهرش جلوگیری کند و بدون اجازه‌ی وی رفت و آمد نماید و سفر کند.

مسئله ۱۴۶- در مسئله مسافرت زن به همراه شوهرش بین علماء احناف اختلاف وجود دارد.

بعضی بنا به ظاهر الروایة فتوی داده‌اند که شوهر می‌تواند بدون رضاء و رغبتش او را با خود به سفر ببرد و این در صورتی است که شوهرش شخص امانت دار و با عدالت باشد و شریر و فاسد الاخلاق نباشد. در این صورت از این سفر ضرری عائد حال زن نمی‌شود. بعضی فتوی داده‌اند که شوهر نمی‌تواند بدون رضایت زن او را به مسافرت ببرد و بواسطه گمان ضرری که عاید حال‌اش می‌شود نسبت به جدایی از وطن و دوری از قوم و قبیله و بعضی نسبت به اختلاف احوال موضوع را به فتوی مفتی وقت و زمان محول ساخته‌اند. زیرا گاهی در مسافرت زن اذیت و ضرری به وی مترقب می‌شود و گاهی مسافرت وی با شوهرش مسئله حیاتی‌شان است. لذا این موضوع برای مفتی موکول است تا به ملاحظه احوال، فتوی مناسب بدهد. اگر عمیقاً در آن مسئله غور شود اختلاف حقیقی وجود ندارد.

صاحب ردالمختار آن را اختلاف عصر و زمان گفته است و فقه علی المذاهب الاربعه آن را اختلاف لفظی نامیده که در حقیقت رجعت آن به اختلاف عصر و زمان می‌شود. زیرا آنانی که گفته‌اند شوهر نمی‌تواند با همسرش سفر کند علت آن را ضرری که عاید حال

همسرش می شود دانسته اند و کسانی که به جواز سفر فتوی داده اند شرط نموده اند که شوهرش امین باشد و ضرری به زن عاید نمی شود و بعضی فقهاء طوری که قبلاً به آن اشاره شد موضوع را به رأی قاضی و مفتی موکول نموده اند تا آنها به ملاحظه ی احوال مرد و زن و ضرر و عدم ضرر فتوی مناسب دهند.

مسئله ۱۴۷- سفر از شهر به ده و از ده به شهر اگر به خیر و مصلحت شان باشد و شهر شخص امانت دار و محلی که زن انتقال می یابد امن باشد اشکالی ندارد، و اگر شوهرش شخص خوبی نباشد و از کار بد پرهیز نکند و یا بدخانه و بدزبان باشد و یا در معیشت و زندگی سخت گیر و ممسک باشد فتوی به سفرش صحیح نیست.

اختلاف مرد و زن در مهر:

مسئله ۱۴۸- اختلاف در مهر سه حالت دارد:

اول: اختلاف در نامیدن مهر است، یکی از زن و شوهر ادعا می کند که مهر نامیده شده و دیگری منکر است و این حالت به چند بخش متصور است:

بخش اول - در حال طلاق و حیات بعد از پیش آمد جنسی یا خلوت، شوهر می گوید: مثلاً مهرش ده لک افغانی نامیده شده است و زن منکر است و می گوید: برایم مهر نامیده نشده شوهر مکلف است که ادعای خود را ثابت کند و در صورتی که عاجز شد زن سوگند خورد که برایم مهر نامیده نشده است. هرگاه زن سوگند خورد مهرش ثابت می گردد، بشرطی که از ده لک افغانی (یک میلیون) که شوهر به آن قایل است کمتر نباشد و اگر زن سوگند نخورد و نکول آورد ده لک افغانی که شوهر ادعاء نموده است ثابت می شود.

و اگر زن ادعاء کرد که شوهرم بیست لک افغانی نامیده است و مرد منکر بود باید زن اثبات نماید و اگر از اثبات دعوی عاجز شد، مرد سوگند خورد که من بیست لک افغانی مهر به وی ننمیده ام و اگر از سوگند خوردن نکول کرد، ادعای زن مبنی بر بیست لک افغانی ثابت می شود.

بخش دوم: مرد و زن در حال حیات اند و مرد زن را پیش از جماع و خلوت طلاق داده

است. در این صورت اگر ثابت شد که برای زن مهر نامیده نشده یعنی زن اثبات تسمیه مهر را کرده نتوانست و مرد سوگند خورد که من چیزی برایش ننامیده‌ام فقط در این صورت برای زن متعه مثل اش ثابت می‌شود و بس.

بخش سوم: اختلاف بعد از مردن یکی از مرد و زن واقع می‌شود، اگر زن مُرد و مرد ادعا کرد که من ده لک افغانی برایش مهر نامیده بودم و وارث زن منکر بود، مدعی مکلف است که دعوی خود را ثابت نماید و اگر عاجز شد و ثابت کرده نتوانست وارث زن باید سوگند خورد و مهرش برای زن ثابت می‌شود. اگر وارث نکول آورد و قسم نخورد ادعای مرد ثابت می‌شود و اگر مرد بمیرد و زن ادعاء کند نیز همین حکم است.

بخش چهارم: مرد و زن هر دو مرده‌اند و وارثین شان در نامیدن مهر اختلاف می‌کنند بنا به قول مفتی علیه به مهر مثل تعیین می‌شود.

حالت دوم اختلاف در اندازه‌ی مهر:

مسئله ۱۴۹- هرگاه اختلاف در اندازه‌ی مهر ثابت شده پیدا شود، مانند پول نقد، طلا، نقره، مکیل، موزون، عددی، اختلاف در نقد مثلاً مرد می‌گوید مهر بیست هزار است و زن می‌گوید چهل هزار است، یا مرد می‌گوید یک خروار گندم است و زن می‌گوید دو خروار گندم است. این اختلاف در حال ثابت بودن نکاح یا بعد از طلاق و جماع حکم هر دو صورت یکی است. در هر دو صورت اگر مهر مثل موافق به گفته زن باشد سخن زن اعتبار دارد همراه سوگند، بعد از سوگند مستحق چهل هزار می‌شود و اگر نکول کرد و قسم نخورد مهرش بیست هزار تعیین می‌شود و اگر بر چهل هزار شاهد اقامه کرد قاضی به آن حکم نماید و اگر مرد برای اثبات ادعای خود که بیست هزار است شاهد اقامه نمود شاهدان وی قبول می‌شود و شاهدان مرد بر شاهدان زن مقدم‌اند. زیرا شوهر چیزی را ثابت می‌کند که خلاف ظاهر است و بینه مثبت خلاف ظاهر است و در صورتی که مهر مثل موافق گفته شوهر باشد حکم بعکس آن است. و اگر مهر مثل مخالف گفته هر دو باشد، مثلاً: در صورت مذکور مهر مثل اش (۳۰) هزار است در این صورت باید هر دو سوگند یاد کند. مرد سوگند خورد که من او را به چهل هزار به نکاح نگرفتم و زن قسم خورد که من را به بیست

هزار به نکاح نگرفته است بلکه به چهل هزار گرفته است، هرکدام از آنها که نکول کرد دعوی طرف دیگر بر آن لازم می شود. و اگر هر دو سوگند خوردند مهر مثل لازم می شود اگر یکی از طرفین شاهد اقامه کرد دعوی اش ثابت می شود و اگر هر دو شاهد اقامه کردند مهر مثل تعیین می شود.

صورت سوم: اختلاف در بین شان بعد از طلاق قبل الجماع واقع می شود در این صورت مهر اگر معین باشد مانند حیوان مشخص و مرد به دادن نصف اش راضی باشد موضوع حل است ورنه متعه که مناسب حال زن باشد لازم می شود و اگر مهر غیر معین باشد مانند پول، طلا، نقره متعه مثل لازم می گردد و اگر زن دعوی خود را به بینه ثابت نمود نصف مهر تثبیت شده لازم می شود.

مسئله ۱۵۰- بعضی مردم عادت دارند که بطور خصوصی مهر اندک و در حضور مردم مهر زیادی را می نامند، در این مورد علماء دو وجه را مطرح کردند:

اول - عاقدین مهر را به مقدار معین به نزد خود بطور پنهان و خصوصی بدون عقد تعیین می نمایند ولی بحضور مردم عقد نکاح را به مهر زیادتری بسته می کنند.

اگر زیادت مهری که در عقد صورت گرفته از جنس همان مهر باشد که پنهانی و بطور خصوصی تعیین شده است اشکالی ندارد. و اگر بعد از عقد به همان مهر خصوصی متفق باشند مهرش همان مهر خصوصی قرار می گیرد و اگر کدام اختلاف بروز کرد مهرش همان چیزی است که در عقد نامیده شده است بشرطی که شوهر آن را به حیث مهر سمعه و ریاء پیش مردم اثبات ننماید.

اگر زیادت از جنس مهر بود و هر دو متفق بودند که زیادت مهر جهت مردم بوده و مهری که هر دو بر آن اتفاق دارند برابر مهر مثل وی است همان مهر نامیده شده لازم می شود ورنه مهر مثل تعیین می گردد.

اگر در بین خود بطور خصوصی مهر را تعیین کردند و در حین عقد به اساس بعضی مشکلات بدون مهر عقد نمودند مهرش همان است که در بین خود موافقت نمودند.

مسئله ۱۵۱- هرگاه بطور خصوصی و پنهانی مهر را تعیین نمودند و در حضور مردم به بیشتری اقرار کردند اگر هر دو مرد وزن به مهر خصوصی اتفاق داشتند و گفتند که مبلغی که در حضور مردم افزوده شده به جهت مردم و سمعه بوده است مهر همان مهر خصوصی است.

اگر مرد وزن با هم اختلاف نمودند، مرد گفت: مهر علانیه و بحضور مردم قصدی نبوده بکله جهت سمعه و رباء بوده و زن گفت: بلکه مقصود بوده هزل و سمعه نبوده مهر همان است که زن می گوید. مهر علانیه و بحضور مردم نه مهر خصوصی و پنهانی، مگر در صورتی که مرد ادعای خود را به شاهد و گواه اثبات نماید.

هدیه و بخشش شوهر:

مسئله ۱۵۲- هدیه شوهر اگر از خوردنی های که عادتاً خراب می شود مانند میوه، ماهی، گوشت و شوهر می گوید که اینها را به عنوان مهر روان نمودم و زن می گوید که آنها هدیه بوده سخن زن معتبر است. و اگر هدیه شوهر از چیزهای خوردنی نبود، مانند: انگشتر، لباس همراه شیرینی که در این اشیاء عرف و اصطلاح معتبر است و به عرف و به اصطلاح زمان ما این چیزها هدیه بوده مهر نمی باشد. اگر شوهر گفت که اینها مهر است و شاهد و گواه نداشت سخن زن همراه سوگندش معتبر است.

جهیزیه زن

مسئله ۱۵۳- هر چیزی که به عنوان مهر نامیده شود بنا به قول صحیح بدون از خود زن دیگر مقابل ندارد هر قدر زیاد هم باشد مثلاً: به صد لک افغانی مهر ازدواج نمود و در عقد نکاح این صد لک را مهر قرار داد و عادت چنان بود که این مقدار مهر به مقابل جهاز (جهیزیه) بسیار عالی نامیده می شود که مناسب حال مرد و زن باشد ولی زن کدام جهازی تهیه ننموده و با خود نیاورد، مرد نمی توانند و حق ندارد که مطالبه جهازی را بنماید و جهاز را که زن با خود آورد ملک خودش می باشد و شوهر در آن حق ندارد.

اما اگر به مبلغ معین مهر عقد نمود و بعد مبلغ دیگری را شوهر برای جهاز داد و زن آن را

گرفت ولی بدون جهاز به خانه‌ی شوهرش آمد، شوهر اگر چیزی نگفت و سکوت کرد که دلالت به رضاء وی می‌نمود، بعداً درخواست جهاز کرده نمی‌تواند ورنه می‌تواند مطالبه جهاز را بنماید. زیرا آن مبلغ را رایگان نداده است بلکه بواسطه‌ی کار لازمی که بر ذمه‌ی وی واجب بود آن را داده است که عبارت از تهیه مایحتاج زندگی است.

مسئله ۱۵۴- هرگاه پدر جهاز را از مال خود برای دخترش داد، پدر و وارثین حق پس گرفتن را ندارند به شرطی که عرف و اصطلاح آن باشد که پدر جهاز دختر خود را تهیه نماید و اگر در حال صغارت دختر پدرش چیزی را برایش خرید آن چیز ملک دختر می‌شود. در صورت نزاع و اختلاف اگر پدر گفت: عاریت است و دختر گفت: آن را برایم تملیک نموده‌ای و یا شوهر بعد از فوت زنش گفت: اینها مال زن من است و من از زحم میراث می‌برم، اگر عرف و اصطلاح طوری بود که پدر آن را به عنوان جهاز برای دخترش می‌داد و نه به عنوان عاریت بنا به قول مفتی علیه سخن زن و شوهرش بعد از فوت زن اعتبار دارد و اگر مادر دختر از اثاث البیت خود که مال شوهرش می‌باشد برای دختر خود داده بود و پدر سکوت کرد و چیزی نگفت آنها به عنوان جهاز دختر تعیین می‌شود و پدر حق استرداد آن را ندارد.

مسئله ۱۵۵- اگر شخصی برای زن که بین عده‌ی دیگری است مال را مصرف نمود تا او را بعد از گذشتن عده‌اش به نکاح گیرد اگرچه این کار روا است ولی بنا به قول صحیح اگر به شرط به نکاح گرفتن‌اش داده بود و زن با دیگری نکاح کرد می‌تواند آن مال را که داده است پس بگیرد و اگر شرط هم نکرده بود بنا به قول راجح نیز می‌تواند پس بگیرد.

پدر دختر صغیره مطالبه مهر را از شوهرش کرده می‌تواند:

مسئله ۱۵۶- پدر، پدرکلان و قاضی می‌توانند که مهر دختر بکر را اخذ نمایند، صغیره باشد یا کبیره، مگر در صورتی که دختر بالغه باشد و اجازه‌ی قبض را برای‌شان ندهد غیر از اینها شخص دیگری حق قبض کردن مهر را ندارد، مگر در صورتی که آن شخص وصی

صغیره باشد و شوهر می تواند خواستار تسلیم همسر خویش شود به شرطی که همسرش طاقت تحمل مرد را داشته باشد.

حکمت مشروعیّت مهر در اسلام

مسئله ۱۵۷- پیش از ظهور دین هدایت مآب اسلام به قرنهای زیادی زن در بین جوامع بشری قدر و ارزشی نداشت و برای خود حیات و زندگی نمی نداشت و در متن اجتماع نبود و به اندازه ی بی ارزش و منفور بود که اگر یکی از مردان را به دختری مژده می دادند بی نهایت خشمگین و متغیر می شد. حتی رویش سیاه می گردید و بقدری به نظرش دختر بد می آمد که در وقت شنیدن این خبر خود را از دوستان و مردم پنهان می کرد تا مورد شرمساری و تشنیع قرار نگیرد. قرآن کریم در رابطه به این موضوع چنین ارشاد می فرماید: «و اذا بشر احدكم الانثی ظل وجهه مسودا و هو كظم، يتوارى من القوم من سوء ما بشره. یسكه علی هون ام یدسه فی التراب؟ الا ساء ما یحكون»

و چون مژده داده شود یکی از ایشان را به دختری، رویش سیاه می گردد و در حالی که خیلی محزون می باشد پنهان می شود از مردم از بدی آنچه که به او خبر داده شده و با خود فکر می کند آیا او را به خواری و ذلت نگهدارد یا در حال او را زنده گور کند، بدانید که بسیار بد است آنچه که حکم می کنند.

همانطوری که زن در دوره ی جاهلیت قدری و ارزشی نداشت در امتهای گذشته نیز بی قدر و بی اعتبار بود و در عین تنفر قرار داشت. چون آفتاب جهان تاب اسلام طلوع کرد و نورش در همه زوایای تاریکی و ظلمت سرای جهالت پرتو انداخت و دایره عدالت و عاطفه اش بشریت را فرا گرفت، زن مقام اصلی و فطری خود را دریافت و به سعادت و نیک بختی دنیا و آخرت (مادی و معنوی) نایل گردید و از حسیض پستی به اوج عزت و رفعت رسید. چه عدالت و عاطفه و رحم است که ستمدیدگان را به مقام اصلی شان می رساند و از مظلومیت و محرومیت نجات می یابند. حتی زنی که در گوشه ی خانه خود مطیع و فرمان بردار شرعی شوهر خود است و عفت و پاکی خود را حفظ می نماید در صف مجاهدین قرار داده و ثواب شان را در می یابد. مقام زن در اسلام به اندازه ی است که اگر یک زن مسلمان یک کافر را امان می دهد و او را تضمین می نماید اسلام تضمین و تأمین وی را

محترم شمرده و او را معتبر می‌داند به شرط که امان دادنش به خیر و به نفع اسلام و مسلمین باشد. در آثار وارد است که: ام‌هانی دختر کاکای رسول کریم ﷺ می‌گوید: من دو مرد از خویشاوندان خویش را در روز فتح مکه امان دادم، پیغمبر بزرگوار اسلام ﷺ چنین درفشانی فرمود: «قد اجرنا من اجرت یا ام‌هانی» ای ام‌هانی هر که را تو امان دای ما او را امان دادیم. اگر به کشورهای غیر اسلامی و جوامع که به اسلام گرویده نیستند اندکی نظر اندازی شود واضح می‌گردد که زنها از بسیاری امور فطری و انسانی مانند میراث، حق ملکیت و تصرف در املاک محروم‌اند. حتی فرانسه که به اصطلاح از پیشرفته‌ترین ممالک غربی در تمدن مادی بشمار می‌آید و ادعای حریت و آزادی را دارد حق تصرف مالکانه را برای زن بدون موافقه‌ی شوهرش نمی‌دهد. استاد کولین و کابینا از دانشمندان‌شان می‌گویند: که این موضوع قانون مقرره‌ی است که از قدیم الایام جریان داشته و نظریات کنونی که مخالف آن است در عین تمدن و پیشرفت خود نتوانسته آن قانون را تغییر دهد. در آلمان، یونان و رومانیای نیز همین حالت جریان دارد. زنان در این کشورها وقتی خانه دار شوند و برای خود همسر انتخاب کنند باید از رئیس فامیل و سرپرست خانه بدون قید و شرط پیروی کامل بنمایند.

آری، رقیّت و بی اعتباری و این قانون خلاف عدل الهی را از ادیان سماوی الهام نگرفته‌اند، بلکه این حالت نیز مانند دیگر تحریفات از متن هواپرستی و نفس پروری شان سرچشمه گرفته است. بلی، دین عدالت گستر اسلام است که بازوی زن را گرفته از حضيض ذلت و از تنگنای رقیّت جاهلیت او را ارتقاء داده و به مقام و منزلت که شایان انسانیت است او را قرار می‌دهد (و لقد کرّمنا بنی آدم) (و لمن مثل الذی علیهن بالمعروف) البته یکی از این موارد اعزاز و اکرام، تعیین مهر در وقت ازدواج است که شریعت مطهر اسلام برای زن ارزش قابل شده بعد از بارها خواستگاری و رفت و آمد و وسیله و واسطه از طرف مرد با مبلغ قابل قدری مهر و دیگر حقوق و احترامات مقرر به شأن و شکوه و اعزاز و اکرام در محضر جماعتی از بزرگان بعد از موافقه زن عقد ازدواجش صورت می‌گیرد. این همان زن است که در جاهلیت قبل از اسلام بازپچه هوا و هوس و شهوت پرستی مردان بود و همان زن که وجود او مایه حقارت و ذلت خاندانش بود. حتی از ننگ و عار وجودش فامیل

وی او را زنده به گور می کردند. ولی اسلام است که او را در پهلوی مرد قرار می دهد و به دنیای بشریت او را مثل و مساوی مرد بغیر از موارد طبیعی خاصی معرفی می نماید. پیغمبر بزرگوار اسلام ﷺ در یکی از ارشادات حکیمانه ی خویش به روایت ترمذی و ابوداود فرموده اند: «النساء شقایق الرجال» زنان هم رنگ و همتای مردان اند.

بهترین نکاح آن است که مهرش کمتر باشد:

مسئله ۱۵۸- از آنجایی که شیوع نکاح و همگانی شدن آن از اهداف مهم دین اسلام است، هرگاه همه کس قادر به نکاح بشود و بتواند از عهده مهر و کابینه ی نکاح برآید دروازه ی فحشا و بی عفتی ها بسته می شود و هر کس می تواند برای خود همسر انتخاب نماید، فقیر و غنی، دارا و نادار همه صاحب خانه و فامیل می شوند. دختر و پسر که به سن رشد برسند بدون همسر در خانه نمی مانند، لذا مفساد اجتماعی فحشاء و تجاوزات نامشروع جنسی از بین می رود. زیرا یگانه علت این مفساد همانا باقی ماندن دختر و پسر بالغ در خانه بدون همسر است. خصوصاً در صورتی که آنها از تعلیمات نجات بخش اسلام معلومات کافی نداشته باشند و به زیور تقواء و خدا ترسی آراسته نباشند. البته انسان در اوایل سن بلوغ و جوانی تحت تأثیر غلبه و غریزه ی جنسی و نیروی شهوانی است. اگر غریزه اش از طریق ازدواج و از راه مشروع و حلال اشباع نگردد طبعاً مرتکب فحشاء و منکرات می شود. از این رو در آثار آمده است که هرگاه دختر بالغ شد در ازدواجش تأخیر نشود. رسول اکرم ﷺ می فرماید: «یا معشر الشباب من استطاع منکم البائة فلیتزوج فانه اغض للبصروا حصن للفرج و من لم یستطع فعلیه بالصوم فانه له و جاء» (متفق علیه)

ای گروه جوانان! کسی که از شما قدرت جماع را داشته باشد پس باید نکاح کند زیرا نکاح چشم او را از نامحرم می پوشد و او را از زناه باز می دارد و کسی که نمی تواند پس باید روزه بگیرد زیرا روزه سپر است در برابر گناهان.

و از طرف دیگر عمومیت و شمولیت نکاح سبب زیاد شدن مسلمانان می گردد و این یکی از اهداف مهم اسلام است. رسول اکرم ﷺ می فرماید: «تزوجوا الودود الولود فانی مکاثربکم الامم» (رواه ابوداود و نسائی)

زنی را به نکاح گیرید که شوهر بسیار دوست داشته باشد و بسیار بچه آور باشد زیرا من غالب شونده‌ام به سبب شما دیگر امت‌ها را.

آری، همگانی شدن نکاح و آسان شدن ازدواج وقتی جریان می‌یابد و عملی می‌شود که مهر کم باشد و اقویاء و مستضعفان همه از این نعمت در وقت مناسب مستفید شوند ولی در صورتی که مهر زیاد باشد فقط عده معدود و کمی که صاحب اموال و ثروت باشند می‌توانند به وقت مناسب ازدواج کنند و فقراء و نیازمندان که اکثر جامعه را تشکیل می‌دهند از این نعمت محروم می‌مانند. علاوه بر آن مهر زیاد و تکالیف نادرست در نکاح که امروز در بین اکثر مردم رواج دارد سبب پریشانی فامیل‌های بی‌بضاعت خصوصاً مردان می‌شود. از این جهت پیغمبر برگزیده‌ی اسلام ﷺ در این باره چنین هدایت و ارشاد می‌فرماید:

«ان اعظم النکاح برکة ایسره مونة»

البته با برکت‌ترین نکاح همان است که زحمت آن کمتر باشد.

«و عن ابی العجفاء قال: سمعت عمر یقول: لا تغلوا صداق النساء فانها لو كانت مکرمة فی الدنیا او تقوی فی الاخرة کان اولیکم بها النبی ﷺ ما اصدق رسول الله ﷺ امرأة من نسائه و لا اصدقت امرأة من بناته اکثر من ثنی عشر او. فیه.» (رواه الخمسة و صححه الترمذی)

ابن عجفاء می‌گوید: حضرت عمر می‌گفت: مهر زنان را سنگین و گران نسازید اگر گرانی مهر و زیادت آن سبب بزرگی دنیا و پرهیزگاری آخرت می‌بود پیغمبر خدا ﷺ از شما به آن مستحق‌تر بودند. و پیغمبر خدا ﷺ برای هیچ کدام از زنان و دختران خود از چهارصد و هفتاد درهم مهر زیادتر تعیین نکردند و مهر حضرت فاطمه زهرا چهارصد درهم بود که از این مبلغ هم کمتر باشد.

عیب‌های که به واسطه‌ی آنها نکاح فسخ می‌شود:

مسئله ۱۵۹- در نکاح عیبی وجود ندارد که به واسطه‌ی آن حق مطالبه فسخ نکاح ثابت

شود نه به شرط و نه بدون شرط، مگر در سه چیز:

اول: عنین (سستی اندام) بودن مرد.

دوم: آلت تناسلی مرد بریده باشد.

سوم: مرد خصی باشد.

اگر عیب‌های غیر از این سه چیز هر چند سخت باشد سبب فسخ نکاح نمی‌شود مانند جذام (بندۀ خوره)، پیسی، فرق ندارد که قبل از عقد باشد یا بعد از عقد و سلامت از اینها شرط شده باشد یا خیر.

زیرا علاقه زوجیت و خویشاوندی در قداست و احترام خود مانند علاقه قرابت نسبی است. همان طوری که در حین مصاب شدن پدر، مادر، برادر، خواهر یکی از اینها به کدام مرض، دیگران نمی‌توانند رابطه را با او قطع کنند و از قریب خود فاصله و دوری بجویند و نزدش نیایند. اگر یکی از زن و شوهر به مرضی مصاب می‌شوند نیز آن دیگر نمی‌تواند که ارتباط خود را قطع نماید و از آن دوری جوید. بلکه بقدر توان خود از وی پرستاری و مواسات می‌نمایند و برای نجات و سلامتی یکدیگر از هیچ نوع کوشش دریغ نمی‌روزند. اگر عنین بودن و دو عیب دیگر مرد منافی ارتباط زوجیت و زنا شوهری نمی‌بود طلب فسخ نکاح به واسطه‌ی آنها نیز صحیح نمی‌گردید.

آری، واضح و آشکار است که شارع فرقت و جدایی بین زن و شوهر را مبتنی بر عیب یا مرض نگردانیده زیرا آنها موجب رحمت و شفقت و مهربانی است نه فرقت و جدایی. حتی برای مرد طلاق را حق داده است تا عندالضرورت و رفع تشنجات و مشکلات اجتماعی بین زن و شوهر که بدون آن حل نمی‌شود استعمال نمایند اگر طلاق را بغیر موضع اش بکار بندد گنهکار گردیده و مستحق عذاب خدا در دنیا و آخرت می‌شود.

نکاح بین بیگانگان و اهل ادیان دیگر:

مسئله ۱۶۰- نکاح که بین دیگر ملت‌ها اهل کتاب (یهود، نصاری) مشرکان، ستاره‌پرستان، آتش پرستان و غیره صورت می‌گیرد هرگاه دارای شرایط و ارکان اسلامی باشد آن نکاح از نظر مسلمانان صحیح است. زیرا هر عقد که در بین مسلمانان درست باشد در بین دیگران نیز صحیح است. مثلاً: زن مشرکه و مرد مشرک، به ایجاب و قبول صحیح و جامع شرایط نکاح در حضور دو شاهد مرد یا یک مرد و دو زن با مهر صحیح عقد نمودند این نکاح‌شان صحیح و مهر مذکور معتبر است چنانکه در بین مسلمین صحت دارد.

مسئله ۱۶۱- در نکاح کافر به نزد فقهاء کرام سه قاعده کلی است:

اول: هر نکاح که بین مسلمین صحیح باشد بین کفار نیز صحیح است.

دوم: هر نکاح که در بین مسلمین حرام باشد بنا به قول صحیح در حق کفار جایز است بشرطی که معتقد باشند بر صحت آن مانند نکاح بدون شاهد.

سوم: هر نکاح که به واسطه‌ی حرمت محل حرام باشد بنا به قول اصح جایز می شود مانند نکاح محارم - زن مطلقه ثلاثه که به عده‌ی مسلمان باشد -

مسئله ۱۶۲- اگر مرد ذمی زن ذمی را بدون شاهد و گواه نکاح کرد و به دین آنها روا بود

این نکاح صحیح است حتی اگر مسلمان هم شوند نکاح شان ثابت می ماند و اگر مسلمان نشدند و هر دو یا یکی شان فیصله‌ی حکم اسلام را خواستار گردید قاضی حکم جدایی شان را صادر نکند.

مسئله ۱۶۳- اگر ذمی زن را به نکاح گرفت که در عده مسلمان بود نکاح شان فاسد است

اگرچه این نکاح در دین شان صحیح باشد. اگر در عده کافری بود و به دین شان نکاح در بین عده روا بود تا وقتی که به کفر خود باقی باشند به آنها کدام تعرض و جلوگیری نشود و اگر مسلمان شدند بنا به قول صحیح همان نکاح شان ثابت می ماند و به نکاح دیگری نیاز ندارد.

مسئله ۱۶۴- اگر همسر کافر محرمه اش بود مادر یا خواهرش یا زن مطلقه ثلاثه، یا در بین

محارم جمع نموده و یا پنج زن داشت این نکاح ها در بین شان صحیح است حتی لزوم نفقه و دیگر اثرات نکاح بر آن مرتب می شود اما میراث در بین شان جاری نمی شود از یکدیگر میراث نمی برند اگر هر دو به اسلام مشرف شدند و یا یکی از آنها مسلمان شد باید از هم جدا شوند و نکاح شان از بین می رود و اگر هر دو حکم شریعت را خواستار شدند نیز در بین شان تفریق شود و اگر یکی به نزد قاضی مسلمین آمد و حکم اسلام را نسبت به موضوع نکاح خویش خواستار گردید و آن دیگر حاضر نشد و از آن سرباز زد، حکم به تفریق نشود.

مسئله ۱۶۵- اگر ذمی زن خود را سه طلاق داد و بعد بدون نکاح با شوهر دوم (حلاله) او را نکاح کرد بین آنها تفریق نمی شود. ذمی زن مسلمانی را نکاح کرد در بین شان تفریق شود، اگر چه شوهرش مسلمان گردد. زن می گوید: تو مرا در حالی به نکاح گرفتی که من مسلمان بودم، مرد گفت: خیر، بلکه تو آتس پرست بودی، سخن زن اعتبار دارد.

مسئله ۱۶۶- اگر شوهر زن کتابی (یهودی یا نصاری) مسلمان شد، نکاح اش باقی می ماند و باطل نمی گردد و اگر بت پرست بود اسلام به وی عرضه شود اگر قبول نکرد تفریق شود. اگر یکی از مرد و زن در کشور کفر مسلمان شدند و آنها اهل کتاب نبودند و یا از اهل کتاب بودند زن مسلمان شد نکاح شان تا گذشتن سه حیض قطع نمی شود و اگر پیش از سه حیض مرد مسلمان شد نکاح شان باقی است.

و اگر هر دو مستأمن بودند (موقتاً بدار اسلام آمده بودند) تفریق در بین آنها یا به عرض اسلام است بر او و یا به گذشتن سه حیض. این حیض ها عده شمرده نمی شود حتی مدخول بها و غیر مدخول بها هر دو برابر است و اگر فرقت واقع شد و زن غیر مدخول بها بود یا حربی مدخول بها بود عده ندارد.

و اگر زن مسلمان بود نزد امام ابوحنیفه هم عده ندارد اگر حیض نمی شد خورد سال و یا پیر بود بعد از سه ماه فرقت می آید و در زن باردار فرقت بعد از زایمان صورت می گیرد.

مسئله ۱۶۷- اگر زن مسلمان شد و مرد مستأمن گردید و بعد از آن ذمی شد تا زن سه حیض را نگذراند جدا نمی شود حتی اگر زن مستأمن گردید به اسلام دعوت شود اگر قبول کرد جدا نمی گردد و اگر مرد مسلمان شد و زن آمد اهل ذمه گردید تا سه حیض نگذرد جدا نمی شود بعد از سه حیض فرقت واقع می گردد و این فرقت طلاق محسوب می شود.

مسئله ۱۶۸- اگر کشور مرد و زن مخالف بود یکی به کشور اسلام و دیگری به کشور کفر بود از هم جدا می شوند. حتی اگر یکی از زن و مرد از دار کفر به دار اسلام آمد و مقیم شد نیز از هم جدا می شوند. اگر حربی به دار اسلام مستأمن گردید یا مسلمان به کشور کفر بطور

موقت توسط پاسپورت (گذرنامه) رفت در بین شان تفریق نمی آید و اگر از مناطق باغی ها به منطقه اهل عدل رفت یا بعکس آن تفریق نمی آید. مسلمان زن کتابی را در دار حرب (کشورهای کفر که بین آنان و مسلمین جنگ باشد) کشور کفر به نکاح گرفت و خودش تنها به کشور اسلامی آمد جدا می شود و اگر زن پیشتر از مرد آمد جدا نمی گردد.

احکام مرتد

مسئله ۱۶۹- فرقت و جدایی بین زن و شوهر بواسطه‌ی مرتد شدن یکی از آنها بنا به ظاهر مذهب فسخ است نه طلاق. فرقت و جدایی که بین زن و شوهر بواسطه‌ی ارتباط یکی از آنها صورت می گیرد فسخ گفته می شود نه طلاق، عدد و شماره‌ی طلاق را از بین نمی برد. اگر شوهر مرتد شد و بعد توبه کرد تجدید نکاح نمود از طلاق‌هایی که برایش ثابت است کم نمی شود و می تواند تا سه طلاق را بدهد. اگر یکبار و دوبار مرتد شد و تجدید نکاح نمود بدون حلاله می تواند همسر خود را نکاح کند و اگر زن مدخول بها باشد کل مهر را و اگر نباشد نصف مهر را مستحق می شود و اگر زن مرتد شود و مدخول بها باشد مستحق کل مهر است و اگر غیر مدخول باشد مهری ندارد.

مسئله ۱۷۰- اگر زن مرتده شد و مرد او را در بین عده طلاق داد، طلاق واقع می شود اگر در بین عده او را سه طلاق داد تا حلاله نکنند برایش روا نمی گردد بشرطی که در کشور کفر «دار حرب» باشد. اگر شوهر طلاق داد و به دار حرب (کشور کفر) رفت طلاق اش واقع نمی شود و اگر مسلمان بازگشت و پیش از گذشتن عده او را طلاق داد طلاقش واقع می شود.

مال میراث بین مرد و زن در صورتی که مرتد شوند:

مسئله ۱۷۱- اگر شوهر مرتد شد و زن اش بین عده بود از او میراث می برد و فرق ندارد که در حال صحت مرتد شود یا در حال مرض، هر زمانی که مرد بعد از مرتد شدنش بمیرد یا پیش از گذشتن عده زنش به کشور کفر ملحق شود زن میراث می برد. اما اگر زن در حال

صحت‌مندی خود مرتد شد و بعد مرد پیش از گذشت عده‌اش به کشور کفر رفت مرد از زن میراث نمی‌برد و اگر در حال مریضی مرتد شد بعداً مرد یا به دولت کفر رفت مرد از وی میراث می‌برد.

مسئله ۱۷۲- مالهای مرتد در زمان مرتد بودنش ملک تام و کامل برایش نمی‌باشد بلکه ملکش موقوف به اسلام او است اگر مسلمان شد ملکش مانند پیش از مرتد شدن وی بطور کمال به وی باز می‌گردد اما اگر مسلمان نشد کشته شد یا مرد یا به کشور کفر رفت ملکیت‌اش از مال‌اش به کلی برطرف می‌شود و تمام اموال وی از ملکیت‌اش بیرون گردیده و همه تصرفاتش از قبیل خرید و فروش و بخشش و غیر ذالک پیش از مسلمان شدنش باطل می‌گردد و هیچ نوع تصرف بنا به قول صحیح کرده نمی‌تواند.

مال مرتد بعد از مردنش:

مسئله ۱۷۳- هرگاه مرتد کشته شد یا مرد و یا به کشور کفر رفت مالش به وارثهای مسلمان‌اش انتقال می‌یابد و مسلمان بودن ورثه‌اش در حین کشته شدن یا مردن یا رفتن به دار حرب اعتبار دارد. اگر پسر بالغ‌اش به همراه وی مرتد شد و بعد از سه روز دوره مهلت مرتد، مسلمان شد و در وقت مردن یا کشته شدن یا رفتن پدر خود به دار حرب مسلمان بود، بنا به قول اصح میراث می‌برد و وارث‌های وی از مال‌اش میراث می‌برند که در حال مسلمانانی خود آن را به دست آورده باشد و در بین ورثه‌اش به شمول همسرش بعد از اداء دین که در حین مسلمانانی قرض نموده طبق فرایض الله تقسیم می‌شود. اما مالهای را که در زمان مرتد بودن خود بدست آورده بعد از اداء دین و قرض زمان ردت‌اش به بیت المال مسلمین سپرده می‌شود و ورثه در آن حق ندارند.

تصرفات مرتد قبل از اسلام‌اش:

مسئله ۱۷۴- بعضی از تصرفات مرتد به اتفاق علماء ثلاثه احناف نافذ و بعضی نافذ نمی‌گردد و برخی موقوف می‌ماند و در کیفیت موقوف بودن آن بین امام و یاران‌اش

اختلاف‌های است. اما آن قسمی که به اتفاق نافذ است پنج چیز است:

اول: طلاق زن در بین عده.

دوم: پذیرفتن هبه و بخشش.

سوم: تسلیم شفعه اما طلب شفعه قبل از اسلامش صحیح نمی‌شود به نزد امام.

چهارم: منع نمودن غلام را که به تجارت اذن داده است.

پنجم: ام ولد ساختن کنیز.

مسئله ۱۷۵- تصرفات باطله مرتد پنج چیز است و آنها موقوف است به داشتن اعتقاد به

یکی از ادیان گرچه سماوی هم نباشند مانند آتش پرستی.

۱- نکاح، نکاح مرتد باطل است.

۲- ذبح و کشتن مرتد، مرتد اگر حیوان حلال گوشت را ذبح کرد خورده نمی‌شود.

۳- شکار مرتد خود مرده است.

۴- شهادت مرتد درست نبوده و قبول نمی‌شود.

۵- میراث، از مرتد کسی میراث نمی‌برد و او از کسی میراث برده نمی‌تواند، اما این حکم تنها در اموالی است که در حال ردت آن را کسب کرده باشد اما مالی را که در حال اسلام کسب کرده بود از وی میراث برده می‌شود.

نکاح مرتد

مسئله ۱۷۶- شوهر اگر از دین اسلام می‌گردد (مرتد می‌شود) العیاذ بالله تعالی زنش در

حال طلاق می‌شود زیرا در هیچ حال کافر بر مسلمان ولایت و ریاست ندارد و بدون حکم

قاضی قوراً بین آنها تفریق می‌شود. و اما مرتد شدن زن بنا بقول علماء بلغ فسخ نکاح را

موجب نمی‌شود خصوصاً وقتی که زن بقصد جدایی و خلاصی از شوهر خود را مرتد

می‌سازد در این صورت نکاح فسخ نمی‌شود و تجدید نمی‌گردد و صاحب ردالمحتار این

نظریه را اولی دانسته و صاحب فقه مذاهب اربعه آن را در این زمان واجب العمل گفته

است. اما اگر هر دو در یک وقت با هم مرتد شدند یا یکی پیش از دیگری به کلمه کفر

سبقت نمود و معلوم نبود که کدام است نکاح‌شان باقی است و فسخ نمی‌گردد. اگر هر دو یکبار مسلمان شدند نیز نکاح‌شان باقی است اما اگر یکی پیش از دیگری مسلمان شد نکاح فسخ می‌گردد و در این صورت اگر مرد پیشتر مسلمان شد و زن مدخول بها نبود مهر ندارد و اگر زن پیشتر مسلمان شد زن نفقه، مهر یا متعه را مستحق می‌گردد و اگر زن مدخول بها بود مهر را به هر دو صورت مستحق می‌گردد.

مسئله ۱۷۷- اما تصرفی که به اتفاق علماء موقوف می‌ماند دو چیز است: شرکت مفاوضه، و تصرف بر بچه خودش. اما تصرفات مالی وی مانند جمیع اقسام بیع بناء به قول صحیح اگر هلاک شد یا به دار حرب رفت باطل می‌شود.

مسئله ۱۷۸- مرتد اگر مالی را نزد کسی به ودیعت می‌گذارد یا دیگری به نزدش ودیعت می‌نهد یا چیزی را می‌یابد یا مال او را دیگری می‌یابد صحیح است و احکام مقرر و ودیعت و لقطه بر آنها تطبیق می‌شود. هرگاه بعد از رفتن به کشور کفر به کشور اسلامی مسلمان بازگشت و مال‌اش بدست ورثه باقی بود می‌تواند مال خود را به رضاء یا به قضاء قاضی واپس بگیرد. اما اگر مال از ملک ورثه بیرون شده بود حق پس گرفتن را ندارد ولی مال را که در حال ارتداد بدست آورده بود به عنوان غنیمت به بیت المال تسلیم داده شود و به هیچ صورت حق استرداد آن را ندارد اما در صورتی که وارث نداشته باشد و مال زمان مسلمانی‌اش به بیت المال سپرده شده باشد و بعداً حاضر شد مستحق آن می‌گردد زیرا مال مذکور غنیمت نگردیده است.

جزاء مرتد

مسئله ۱۷۹- اگر زن مرتد می‌شود باید زندانی شود تا به اسلام بازگردد و تا وقت مردن زندانی باشد و در هر سه روزی تعزیراً شلاق زده شود. و مرد سه روز زندانی شود اگر تائب گردید و مسلمان شد رها گردد ورنه کشته شود - و این مهلت در صورتی است که خودش بخواهد اگر خودش خواهان مهلت نگردید در حال کشته شود - طریق مسلمان شدنش این

طور است که هر دو کلمه شهادت را بگوید و از همه دین‌ها بغیر از دین اسلام اظهار بیزاری نماید. اگر بار دیگر مرتد شد این عمل تکرار شود و تا وقتی که از اسلام خود را باز ندارد کشته نشود و در صورت تکرار ارتداد در محبس باشد تا توبه نماید و از این بازیگری دست بکشد و قاضی می‌تواند او را سخت شلاق بزند ولی به اندازه‌ی که به درجه‌ی حد نرسد.

گفتار یا کرداری که موجب ارتداد می‌گردد:

مسئله ۱۸۰- هر سخن یا عمل یا عقیده‌ی که مخالف و منافی یکی از ضروریات دین باشد، انسان را از دین بیرون می‌سازد و ارتداد می‌باشد. مثلاً العیاذ بالله از فرضیت نماز - روزه، حج، یا زکات منکر شود یا حضرت عیسی علیه السلام را پسر خدا جل جلاله بداند یا غیر خدا را سجده کند یا به قرآن قصد اُبی احترامی کند و او را در بین کثافات بیندازد یا دین پاک اسلام را دشنام دهد یا حرام قطعی را حلال بداند مانند شراب، زنا، لواط، خوردن مال مردم به ناحق و دیگر چیزهای که دین اسلام آنها را حرام قطعی گردانیده است. کسی یکی از این امور را فعل کند و آن را حلال داند مرتد شده و از دین اسلام بیرون می‌رود و نیز یکی از پیامبران را که در قرآن کریم یاد شده یا داستانی را از داستان‌های یاد شده در قرآن یا آیه از آیات قرآن کریم را انکار کند عامل همچو اعمال و اقوال را مرتد می‌گویند.

سخنانی که احتمال تاویل را دارد بنا به قول تحقیق کفر گفته نمی‌شود.

مسئله ۱۸۱- علماء محقق حنفی تصریح نمودند که حکم به کفر مسلمان یا کافر دانستن مسلمان صحیح نیست مگر در صورتی که کلام‌اش احتمال تاویل را نداشته باشد. مثلاً: شخصی برای دیگری که مریض شده و خوب نمی‌شود می‌گوید: «خداوند او را فراموش کرده است» این سخن گرچه سخن زشت و بد است ولی صاحب‌اش کافر نمی‌شود مگر در صورتی که معنای ظاهری آن را اراده کرده باشد که عبارت از روا بودن نسیان و فراموشی بر خداوند است. تعالی الله عن ذالک. در این صورت کافر می‌شود اما اگر مرادش چنین باشد که خداوند این شخص را دوست دارد زیرا او را مریض ساخته تا گناهانش به واسطه‌ی

مرض از بین برود کافر نمی شود اگر کسی سخن را بگوید که از جهتی احتمال ایمان و از جهت دیگر احتمال کفر را داشته باشد سخن وی بر ایمان حمل می شود. آری، اگر عملی را انجام داد و کاری را کرد که برداشت ایمان از آن ممکن نبود مثلاً: العیاذ بالله قرآن کریم را بغرض بی احترامی در بین کثافات انداخت کافر می شود.

دختر خورده سال و صغیره بالغ و هوشیار گردید و اسلام را نمی دانست طلاق می شود.

مسئله ۱۸۲- مرد مسلمانی دختر صغیره نصرانی را که پدر و مادرش نصرانی بودند به نکاح گرفت آن دختر بالغ شد در حالی که هیچ دینی را نمی دانست و بیان کرده نمی توانست و هوشیار هم بود از شوهر خود جدا می شود.

دختر صغیره مسلمان و شوهر دار بالغ گردید و در حالی که هوشیار بود و معتوه نبود اسلام را نمی دانست و صفت کرده نمی توانست به واسطه ی کفرش از شوهرش جدا می گردد. اگر شوهرش با وی پیش آمد جنسی نکرده بود مهر ندارد ورنه مهر نامیده لازم می شود.

واجب است که تمام صفات خداوند جل جلاله به نزدش بیان شود و برایش گفته شود که آیا همین طور است؟ اگر تصدیق کرد و گفت: بلی، مسلمان گفته می شود ولی اگر گفت: اسلام را می شناسم و می توانم بیان کنم ولی نمی کنم از شوهرش جدا می شود و اگر گفت نمی توانم اسلام را بیان کنم و صفت نمایم باز هم از شوهرش جدا می شود، در مسلمانی شخص ضرور است که صفت ایمان را این طور بداند و بیان نماید: ایمان دارم به اینکه خداوند جل جلاله یکی است به کتابهای خداوند جل جلاله به پیامبران وی به ملائکه های وی و روز قیامت و به زنده شدن بعد از مرگ و به اینکه تقدیر و اندازه ی خیر و شر همه از جانب او است ایمان دارم.

قابل توجه:

در مسلمان بودن یک مسلمان توصیف و بیان اسلام واجب است اما جای بسیار تأسف است بر مسلمانان که به تربیه اولاد چندان توجه ندارند چه دختر و چه پسر بطور صحیح

اسلام را نمی شناسند در حالی که دانستن مومن به شرط صحت نکاح شان است خداوند جلال جلاله برای تمام مسلمانان توفیق عنایت فرماید تا در تربیه ی اسلامی اولاد خویش توجه نمایند. آمین. ورنه به هلاکت و بدبختی دنیا و آخرت گرفتار خواهند شد زیرا بسیاری زنهای است که بودند در خانه شوهرش صحیح نمی باشد زیرا که اسلام را نمی دانند و مسلمان گفته نمی شوند.

فرزند خورده سال تابع پدر و مادری است که دین اش بهتر باشد:

مسئله ۱۸۳- فرزند پیرو پدر و مادری است که از نگاه دین بهتر باشد و کشور و مملکت آنها یکی باشد چه در کشور اسلامی باشند چه در کشور کفر یا فرزند در کشور اسلامی باشد و پدرش در کشور کفر مسلمان شده در این صورت کشورهایشان حکماً یکی است زیرا مسلمان که در کشور کفر باشد حکماً در کشور اسلامی بشمار می رود اما اگر فرزند در کشور کفار باشد و پدرش در کشور اسلامی و دین اسلام را پذیرفته فرزندش مسلمان گفته نمی شود زیرا کشورشان یکی نیست.

مسئله ۱۸۴- کتابی (یهود یا نصاری) از آتش پرست و کافر دیگری که دین سماوی نداشته باشد بهتر است اگر یکی از پدر و مادر کتابی و دیگری آتش پرست باشند فرزند صغیره ی شان کتابی است. اگر مسلمان زن نصرانی را گرفت و بعد هر دو یهودی شدند از هم جدا می شوند و نکاح شان باطل می گردد.

مسائل تقسیم و نوبت بین زنان

مسئله ۱۸۵- تقسیم و نوبت در اصطلاح فقها عبارت است از برابری بین زنان در شب گذراندن اگرچه در بین زن کتابی و مسلمان باشد. اگر زنهای مرد همه آزاد باشند به نزد هر کدام مساویانه و برابر شب بگذرانند بنحوی که هیچ نوع زیادت و کمی نباشد اما کنیز مستحق نصف زن آزاد می باشد.

مسئله ۱۸۶- در نفقه (غذا، لباس، خانه) بنا به قول مفتی به و معتمد حال مرد وزن هر دو معتبر است. اندازه‌ی نفقه حسب توانایی مرد تعیین می‌شود بعد حسب حال هر یک از زنان برای شان نفقه معین می‌گردد. برای همسر دنیا دار نفقه بیشتر و برای همسر فقیرش کمتر به تناسب حال شان تعیین می‌گردد و منظور آن است که به هیچ کدام از آنها ظلم و ستم نشود و برای هر یک حق مناسب داده شود و بعد شوهر می‌تواند برای هر کدام که دلش می‌خواهد معاونت و کمک بیشتر بنماید.

تسویه و عدالت مرد بین زن‌ها واجب است:

مسئله ۱۸۷- هرگاه مرد دارای چند زن باشد عدالت و مراعات نوبت بین آنها واجب است فرقی ندارد که زن‌هایش قدیمه باشند یا جدیده، بیوه است یا دختر، مسلمان است یا کتابی، هوشیار است یا دیوانه‌ای که محل ترس نباشد، مریض است یا تندرست، حائض است یا پاک، زایمان باشد یا نباشد، صغیره است یا بالغه، محرمه (احرام دار) و مظاهره (ظاهرکننده) باشد یا خیر. این تسویه و عدالت بر مرد واجب است فرقی نمی‌کند که مرد عنین (سست اندام) یا مریض یا بچه باشد یا بالغ یا سالم، زیرا قرآن کریم می‌فرماید:

«فان خفتم ان لا تعدلوا فواحدة»

اگر می‌ترسید که در بین زن‌ها عدالت کرده نمی‌توانید پس یک زن بگیرید.

از این آیه مبارکه ثابت می‌شود که عدالت در بین زن‌ها واجب است زیرا در حین خوف نابودن عدالت به یک زن امر فرموده است. و رسول گرامی اسلام ﷺ در یک ارشاد گهربار خویش به امتان خود، آنانی که همسرهای متعددی دارند و عدالت را مراعات نمی‌کنند چنین هشدار می‌دهد.

«من كانت له امرأتان و مالی الی احدهما فی القسم جاء یوم التیمة و شقه مائل»

(رواه اصحاب السنن الاربعة عن ابی هريرة)

کسی که دو همسر دارد و در نوبت به یکی آنها میل و علاقه دارد یعنی در بین شان عدالت و برابری مراعات نمی‌کند در محضر قیامت طوری می‌آید که یک حصه بدنش مایل و کج است. و این حالت بسیار شرم آور نمایانگر بی عدالتی و حق تلفی و ستمگری وی به حضور

پروردگار جل جلاله و در اجتماع عظیم محشر می باشد و این یک مصیبت بسیار بزرگ و سرافکندگی عظیم است. خداوند (ج) مسلمانان را در همچو جریمه خلاف عدالت مبتلا نسازد. و حضرت ام المؤمنین عایشه رضی الله تعالی عنها روایت می کند: «ان النبی ﷺ کان يعدل فی القسم بین نسائه و کان یقول: اللهم هذا قسمی فیما املک فلا تواخذنی فیما لا املک»

(رواه اصحاب السنن الاربع)

پیغمبر برگزیده ی اسلام ﷺ در بین ازواج مطهرات و امهات المؤمنین بطور همیشه در حصه نصیب و نوبت هر کدام عدالت نموده و می فرمودند: پروردگارا! این تقسیم من است در چیزی که در توان من است و در محبت و دوستی قلبی که به توان من نیست مرا عفو بفرما و مگیر!

شرایط واجب بودن عدالت در بین زنان:

مسئله ۱۸۸- عدالت و برابری در بین زنان چهار شرط دارد:

اول: عقل و هوشیاری است، اگر زن به نحوی دیوانه بود که به خانه شوهر آرام نمی ایستاد و امکان پیش آمد جنسی را نداشت، قسم و نوبت واجب نمی باشد.

دوم: مرد مراهق باشد و امکان پیش آمد و لذت گرفتن از زنان در وی موجود باشد قسم و نوبت بر وی لازم است. اما اگر طفل باشد بر وی واجب نیست و یا دختر به نحوی خورد باشد که طاقت پیش آمد جنسی را نداشته باشد نوبت و حصه ندارد. اما اگر صغیره بود که طاقت پیش آمد جنسی را مانند کبیره داشت، قسم و نوبت وی واجب است.

سوم: زن مطیع و فرمان بردار شوهرش باشد اگر ناشزه بود و از فرمان برداری شوهر خود سرباز میزد حق ندارد.

چهارم: شوهر مسافر نباشد در سفر قسم و نوبت نمی باشد.

مسئله ۱۸۹- معتبر در نوبت شب است و شوهر با زن و همسر خود در روزی که نوبت اش نباشد پیش آمد جنسی ننماید و در شب به نزد همسری که نوبت وی نیست نرود و در روز اگر جهت ضرورت برود اشکالی ندارد. و هرگاه همسرش مریض شود در شب که نوبت

همسر دیگرش باشد می تواند عیادت و خبرگیری بنماید اگر مریضی اش بسیار سخت باشد می تواند به نزدش بماند تا تندرست شود یا بمیرد.

تعین نوبت باختیار مرد است:

مسئله ۱۹۰- اندازه‌ی تعین نوبت به اختیار مرد است که هر قدر بخواهد نوبت را بچرخاند. اگر به نزدیکی از همسران خود به اجازه‌ی همسر دیگرش بیشتر بماند جایز است و هر وقت که موصوفه بخواهد می تواند از قسم و نوبت خود مساویانه استفاده نماید. اگر یکی از زن‌ها به رضاء و رغبت نوبت خود را به انباغ (هوو) خود بدهد اشکالی ندارد و می تواند هر وقتی که بخواهد از این بخشش خود رجوع کند و پس بگیرد. اگر شوهر به یکی از همسران خود پول و یا مال صرف نمود تا نوبت خود را به انباغ خود بدهد یا انباغش برای زن دیگرش مالی صرف نمود تا نوبت خود را برایش واگذار شود صحیح نیست و شوهرش آنچه را برایش داده می تواند باز پس بگیرد.

مسئله ۱۹۱- مردی یک زن داشت شب به نماز و روز به روزه مصروف بود زن موضوع را به قاضی عرض نمود قاضی وی را امر کند تا چند شب با وی شب را بگذارند و روزه را بعضی اوقات بخورد به نحوی که موانست و الفت برای زن پیدا شود و وحشت تنهایی‌اش از بین برود.

مسافرت با زن:

مسئله ۱۹۲- مرد می تواند با هر زنی از زنهایش که بخواهد مسافرت نماید و بهتر آن است که جهت رضایت‌شان قرعه کشی نماید. هرگاه با یک همسر خود مسافرت نمود آن روزهای مسافرتش به حساب نوبت نمی آید و دیگر همسرانش مستحق آن مقدار روزها نمی باشند. اگر مرد می خواست زن دیگری بالای همسر خود نکاح کند اگر می ترسید که عدالت را اجرا کرده نخواهد توانست برایش صحیح نیست و رنه می تواند بالای همسر خود زن دیگری بگیرد ولی بهتر آن است که همسر خویش را غم آلوده نساخته و به وی بسندگی نماید و روزگار خود را نیز تیره و تار نسازد.

یکجا نمودن زن‌ها در یک منزل:

مسئله ۱۹۳- یکجا نمودن چند انبأغ در یک منزل روا نیست مگر برضاء و رغبت خودشان زیرا سبب وحشت و نزاع و جنگ می‌شود. اگر چند زن خود را در یک مسکن جمع نمود در پیش آمد جنسی باید یک جا نباشند و به حضور یکی از آنها این کار را با دیگری انجام ندهد و اگر در حضور یکی از آنها از دیگری مطالبه اینکار را نمود اجابت‌اش لازم نمی‌شود و زن اگر جواب منفی داد، ناسازگار گفته نمی‌شود.

مسئله ۱۹۴- شوهر می‌تواند همسر خود را بر غسل از جنابت و حیض و نفاس مجبور سازد، مگر در صورتی که همسرش ذمی باشد و می‌تواند او را بر خوشبویی و زینت و آداب نماید و از خوردن چیزهای بدبوی که از بوی اذیت شود او را باز دارد. اگر مرد علاقه داشت که همسر خود را به زینت و آداب سازد ولی زن آن را بکار نمی‌برد و یا خواست مشروع او را اجابت نمی‌کرد یا نماز را بدون عذر ترک می‌نمود مرد او را طبق مقررات شرعی می‌تواند لت و کوب نماید.

مسئله ۱۹۵- اگر زن مسئله را نمی‌داندست و شوهرش عالم و دانا بود یا نادان بود ولی از علماء می‌پرسید زن بیرون شده نمی‌تواند ورنه می‌تواند بیرون شود و از عالم پرسان کند. اگر پدر مریض داشت و پدرش سرپرست نداشت و شوهرش او را نمی‌گذاشت که به خدمت پدر خود برود او می‌تواند فرمان پدر خویش را اداء نماید ولو پدرش کافر باشد.

مسئله ۱۹۶- مساوات و برابری بین زن‌ها در دوستی قلبی و چیزهای که بر آن مرتب می‌شود و در پیش آمد جنسی لازم نیست، زیرا این کار یک حالت طبعی است که به اختیار انسان نمی‌باشد. گاهی میلش به یکی می‌شود و به دیگری نمی‌شود و در پیش آمد جنسی زن حق مطالبه را یکبار دارد، دیگر شرعاً بر مرد واجب نیست. ولی از نگاه دیانت بر شوهرش فرض است که عفت او را حفظ کند و گاه گاهی به نزدش برود و این قدر مدت او را ترک کند که از چهار ماه (مدت ایلاء) تجاوز ننماید. زیرا اگر او را زیاده از چهار ماه ترک

کند زن به فتنه و ضرر مبتلا خواهد شد.

از حضرت عمر فاروق رضی الله عنه روایت است که از دختر خود بی بی حفصه رضی الله عنها پرسید که زن بدون شوهر چقدر صبر کرده می تواند؟ وی گفت: چهار ماه، پس حضرت عمر به فرماندهان امر نمود که سربازانی که چهار ماه را در سربازی گذارنیده اند به خانه هایشان بازگردانند.

تسویه و برابری در شب لازم است حتی اگر به نزدیکی بعد از غروب آفتاب برود و به نزد دیگری بعد از خفتن نوبت را مراعات نکرده است. اما در روز اینقدر سخت گیری نیست اگر به نزدیکی بیشتر روز را و به نزد دیگری کمتر روز را باشد هم اشکالی ندارد. تعیین مدت که به نزد هر کدام از همسران خود بماند مربوط به خود مرد است که نوبت را یک یک شب بگرداند یا سه سه یا هفته هفته بچرخاند به شرطی که از مدت ایلاء که چهار ماه است اضافه نشود. صاحب فتح القدير می گوید: هرگاه وجوب نوبت به واسطه ی دور ساختن وحشت و آزرده گی باشد واجب است که مدت نزدیکی در نوبت مقرر شود. گمان می کنم که تعیین نوبت بیشتر از هفته مضر باشد مگر در صورتی که زن راضی باشند. اگر مرد در شب وظیفه دار بود مانند چوکی دار، بهره دار، نگهبان، نوبت را در روز بکار اندازد. حق مرد بر زن آن است که در کاری که مباح باشد از فرمانش اطاعت کند.

حکمت رخصت و جایز بودن نکاح چند همسر:

مسئله ۱۹۷- واضح و روشن است که سبب تنظیم و مقرر شدن احکام اسلامی گسترش عدالت و دوری از ظلم و ستم است. البته مراعات عدالت در موضوعات ضروری است که تحت قدرت و توان انسان باشد مانند برابری در خانه نشیمن، لباس، و غیره. اما در چیزهایی که در قدرت و توان انسان نمی باشد مانند میل و آرزوی قلبی انسان مکلف نیست که عدالت را در آنها مراعات نماید زیرا به توان وی نمی باشد.

بلی، اصل در سعادت و شایستگی زندگی فامیل، آن است که هر مرد یک زن و همسر داشته باشد و این نهایت مرتبه سعادت و نیکبختی است که نوع انسان به آن تربیه و آموزش داده شود و بر آن قناعت کند و عادت گیرند. البته نظام اسلام نظام فطری است که همیشه

منظورش پاکی اجتماع از نابسامانیهای مادی و معنوی است در این صورت برای انسان اجازه نمی دهد که روی هدف مادی بچرخد و مکارم اخلاقی را نادیده و اجتماع را به هر نوع فساد مادی و روحی آلوده سازد اما روا شدن چند همسر به نهایت تحت شرایط و حالات بسیار سخت است و این رخصت برای کسانی که به آن سخت نیاز دارند داده شده است. به شرطی که در رعایت و حفظ عدالت و نابودن جور و ستم اعتماد کامل داشته باشند. زیرا وقتی انسان حال کسانی را که دارای چند همسر می باشند ملاحظه می نماید که چقدر به زندگی تلخ و ناآرام گرفتار اند به این باور می شود که خانه مردی که در آن دوزن یا بیشتر می باشد، غالباً حال درست و نظم صحیح ندارد و به غیر از جنگ، درگیری و خصومت دیگر چیزی مشاهده نمی شود. بدون شک ثابت می شود که هر کدام از زنها بچه های خود را به دشمنی و عداوت با برادران مادر دیگرش ترغیب می نماید و شوهر را باعث می سازد که به اولاد زنهای دیگرش توجه نداشته باشد و غالباً شوهر از زنی که بیشتر دوست دارد اطاعت نموده فساد در بین تمام فامیل اش حکم فرما می شود، بلکه بسا اوقات به دزدی، دروغ، زنا و خون ریزی قومی منجر می گردد.

ولی بعضی مشکلات و ضرورت های برای برخی از مردان و فامیل ها پیدا می شود که به واسطه ی آنها به این امر رخصت اقدام نمایند. مثلاً:

۱- مرد با زنی ازدواج کرده که اولاد نمی آرد، و علاقه دارد که صاحب فرزند شود و به مصلحت و خیر هر دو آن است که همسر دیگری بگیرد و همسر اولی اش نیز به خانه اش باقی باشد و او را بیچاره و سرگردان نسازد خصوصاً در صورتیکه صاحب جاه و ثروت باشد.

۲- همسرش به سن نازائیدن و یأس رسیده و مرد نیازمند فرزند است و می تواند تأمین نفقه زیاده از یک زن و اولادش را بنماید و در تربیه شان موفق باشد.

۳- مرد دارای طبیعت و مزاج خاص است که در پاک دامنی اش یک زن کافی نیست و او را محتاج زنهای دیگری می سازد ولی میل و طبیعت همسرش به خلاف او است و یا همسرش به خون ریزی ایام زیادی مبتلا است در این صورت مرد بر سر دوراهی قرار دارد یا همسر دیگری می گیرد و یا به زنا و فحشاء اقدام نموده دین و مال و تندرستی آبرو و

عزت اش را به باد فنا می دهد. واضح است که طریق دوم بر همسرش به مراتب از آوردن همسر دیگری با مراعات عدالت بدتر و مضرتر است و در اجتماعات بشری مشاهده می شود که آرزوی جنسی مرد تا سن هفتاد بلکه بالاتر از آن دوام دارد و در زن از سن پنجاه این آرزو خاموش می شود و در این میان بیست سال آرزوی مرد متوقف می گردد در حالی که عمران زمین و آبادی آن بر افزایش نسل انسان ارتباط مبرم و قطعی دارد. در بسیاری از جمعیت ها زمان گذشته و حاضر حالت های واقعی است که بیانگر افزایش تعداد زنهای صالح ازدواج بر مردان صالح ازدواج می باشد و بلندترین این بیشتری در بعضی مجتمعات و توده های بشر بناء به ملاحظه تاریخ از یک بر چهار تجاوز نکرده است و بطور همیشه به همین حدود می چرخد در این صورت این مشکل را چطور معالجه نماییم؟ خصوصاً در جمعیت های که جهاد و مبارزه در آن مشروع شده و اجراء آن تا حد ممکن توسط مردان صورت می گیرد.

مسئله ۱۹۸- برای معالجه این مشکل سه راه در پیش داریم:

- ۱- هر مرد یک زن را که آماده ازدواج است به نکاح گیرد. بعضی زنهای بی همسر که باقی می مانند زندگی خود را طوری بگذرانند که مرد را نشناسند.
 - ۲- هر مرد یک زن را به نکاح شرعی می گیرد بعداً با زنهای دیگر بطور نامشروع رابطه برقرار می سازد که هر مرد دوست خصوصی و نامشروع خود را می شناسد.
 - ۳- همه مردان یا بعضی شان زیاده از یک زن بگیرند و این زن شریف و پاکدامن شوهر خود را بطور واضح و آشکار بدون رابطه نامشروع و دوستی پنهانی می شناسد.
- طریق اول امری است مخالف فطرت و طبیعت که مرد را در زندگی خویش شناسد و نظریه سطحی بعضی که می گویند زن هرگاه به کسب و عمل مصروف شود خواهشات جنسی خود را فراموش می کند این حقیقت را دفع نمی کند، بلکه موضوع از این عمیق تر است. اگر زن هرکار و کسب را بنماید او را از نیازمندی فطری اش بی نیاز نمی سازد. چنانچه مرد هرکاری را انجام می دهد برایش کافی نیست و می کوشد که همدم و مونس برای خود بیابد، زن در این موضوع فطری مانند مرد است زیرا هر دو یک نفس واحدی دارند.

طریق دوم: مخالف روح پاک اسلام و ضد کرامت انسانی و بشری است.

طریق سوم: راهی است که اسلام او را اختیار نموده، اختیاری که عزیمت و قانون اصلی بشمار نمی آید بلکه اختیاری ضروری و رخصت است مقید به قیود عادلانه اختیار است که این مشکل اجتماعی را با در نظر داشت بکار بردن عدالت و بارعات خصلت پاک و شایسته مجتمع نظیف بشری به نحوی علاج نماید که او را از فحشاء و آلودگی های نامشروع جنسی نگهدارد و به مقام عالی انسانیت برساند و این طریق حکیمانه عبارت از مباح ساختن تعدد زوجات است با شروط و حدود مقررهی آن.

اسلام مخترع و مبتکر تعدد زوجات نیست:

مسئله ۱۹۹- واضح و روشن است که اسلام پیداکننده و مخترع تعدد و بیش از یک زن داشتن نمی باشد، بلکه فقط آن را محدود به میزان نموده که ضرورت اجتماعی را دفع می نماید و به تعدد زنان امری جایی صادر نکرده بلکه تعدد را با قیود و شرایطی روا ساخته که عدالت را حفظ و واقعیتهای تاریخی را جواب ده باشد. صحیح بخاری با اسناد خود روایت می کند که: غیلان بن سلمة ثقفی مسلمان شد و ده زن داشت رسول کریم ﷺ برایش فرمود: «اختر منهن اریعاً» یعنی از زنها چهار تا را برای خود برگزین.

و ابوداود روایت می کند که: عمیرة الاسدی گفت: وقتی به اسلام مشرف شدم هشت زن داشتم و این موضوع را به خدمت پیغمبر ﷺ عرض نمودم فرمود: «اختر منهن اریعاً» از اینها چهارتا را اختیار کن.

و امام شافعی در مسند خود از نوفل بن معاویه دیلمی روایت می کند که گفت: در لحظه ای که به اسلام مشرف شدم پنج زن داشتم، رسول اکرم ﷺ فرمود: اختر منهن اریعاً ایتهن شت و فارق الاخری» هر چهاری را که می خواهی برگزینی و دیگری را جدا ساز. آری، دین اسلام در حالی جهان را نور افشان ساخت که مردان ده زن یا بیش و کم داشتند بدون حد و اندازه و بلاقید و شرط. اسلام آمد خطاب به آنها فرمود که در اینجا حد و اندازه است که نباید مسلمان از آن زیاده روی کند و آن عبارت از نکاح گرفتن چهار زن است با شرط عدالت. موضوع ازدواج را آزاد و مطلق العنان نساخته که به ظلم و بی عدالتی منجر

شود، بلکه اندازه‌ی ضروری را برایش تعدیل نموده و یا اختیار را بی قید و شرط به مردها مربوط نساخته فقط معیار و میزان را تشخیص نموده که اجتماع را از بی بند و باری نجات و به اخلاق عفیفانه انسانی و عدالت فامیلی جاری سازد و در غیر آن مباح نمی باشد. آری، از آنجایی که اسلام نظام انسانی است و نظام واقعی و مثبت است در اینجا معیار و میزانی را بکار برده که با طبیعت و فطرت انسان موافق و با واقعیات و ضروریات دوران‌های زندگی رنگارنگ در هر جای و هر وقت و هر حال سازگار است.

«فانکحوا ما طاب لکم من النساء مثنی و ثلث و رباع فان خفتم الا تعدلوا فواحدة»

مسئله ۲۰۰- ما اگر تاریخ بشری را از آغاز پیدایش آن ورق بزنیم برای ما ثابت می شود که هیچ مردی در تاریخ گذشته به یک زن اکتفاء ننموده است.

بلکه قبیله‌ها و گروه‌های که به تمدن آشنایی نداشتند به اساس توافق و رضایت مردان، زن حق مشترک و همگانی آنها بوده و رئیس فامیل زن بوده است. زیرا غالباً مرد معین در یک فامیل وجود نداشته و با پیشرفت تمدن، بشریت ضرر اشتراک و همگانی آن را درک کرد به تجرید و تقلیل شماره زن تمایل نشان داد. اول اختصاص که بوجود آمده این طور بود که زنهای یک قوم و قبیله مخصوص برای مردان همان قبیله بوده است. قبیله و قوم دیگر در آنها شرکت و مداخله نداشتند تا بالاخره به این درجه ترقی کردند که برای یک مرد چند زن اختصاص داشته باشد بدون شماره‌ی معین، بلکه حسب توان و قدرت مرد بوده، در این مرحله‌ی تاریخ فامیل‌ها و خانواده‌ها وارد دور جدید گردید و پدر رئیس فامیل شد و ریاست از زنان به مردان انتقال نمود. بالاخره انگلیس‌ها به این نتیجه رسیدند که هر مرد باید یک زن داشته باشد و باید به اساس این قانون تشکیلات خانوادگی قرار یابد و این امر مسلم و طبیعی است ولی هرگاه یک انسان به حوادث طبیعی و اجتماعی مبتلا شود و مجبور گردد که برای مصلحت و خیر زنان و ملت حسب استعداد طبعی خود کفالت و سرپرستی چند زن را بنماید در این صورت برای حل این مشکل چه چاره خواهد سنجیدند؟ آیا انگلیس‌ها در یک ملت از ملت‌ها به ازدواج فردی قایل اند؟

آیا در اروپا در هر صد مردی یکی پیدا خواهد شد که زنا نکرده باشد؟ نه خیر، بلکه مرد

به تقاضای طبیعت و خواهش جنسی خود نمی تواند به یک زن قناعت نماید، زیرا زن در هر وقت و زمان آماده رفع خواهشات جنسی مرد و حفظ و بقاء نسل آن که هدف مهم آن است آماده نیست در حالی که آرزو و خواهش مرد مقید به وقت نمی باشد ولی پذیرفتن زن این خواهش را بطور همیشه میسر نیست، زیرا خواهش طبعی زن بعد از پاک شدن از حیض است اما در حال حیض و گرانسی و سنگینی حمل به این کار خواهش ندارد.

آری، در دین اسلام زنا حرام قطعی است و منافی عقل و منطق و فطرت و اخلاق انسانی و صحتمندی انسان است. معیار فامیلی در اسلام واقعاً در تشکیل جامعه بیانگر مقام انسانیت و حافظ پاکی و عفت آن است و به مقام والای انسانی و تمدن حقیقی وی سازگار است.

از این رو دین اسلام آن را با شرایط مناسب جایز و روا گردانیده است، اما در ملت های که بیش از یک زن وجود ندارد طبق احصائیه بچه های که از زنا پیدا شده اند به قدری زیادت است که تحت ضبط و حساب نمی آید. در فرانسه شماره ی آنها سی درصد و در مونیخ چهل درصد و در نمسا پنجاه درصد و در بروکسل به شصت درصد رسیده این مفساد و بی بند و باری ها و فحشا و منکرات که آن کشورها را نگران ساخته از منع نکاح بیش از یک زن بوجود آمده است.

مسئله ۲۰۱- زنهای دانشمند و با انصاف اروپایی تعداد ازواج را یک امر حیاتی دانسته اند. هرگاه اروپایی ها دانستند که اصلاح کارهای اجتماعی ضروری است و تمدن و پیشرفت واقعی به آن ارتباط دارد، متوجه تربیه و آموزش زنها گردیده و این تصمیم اثر بزرگی را در ترقی و پیشرفت شان بجا گذاشته است. ولی تربیه زن بدون در نظر داشت قوانین آموزش اسلامی به مرتبه ی کمال نمی رسد. ما مشاهده می نماییم که با تربیه اروپایی ها ماده های فساد در بین آن کشورها شایع است و به سبب آن به امراض ساری و تباه کن مبتلا گردیده اند و نویسندگان دانشمند آنها از عواقب این امراض مردم را بر حذر داشتند. از دانشمندان شان آنانی که به دین اسلام آشنایی داشتند آرزو نمودند که ای کاش تعالیم

تربیتی اسلام در بین ما نافذ گردد و برخی از زنان دانشمند اروپا تعدد چند زن را برای یک مرد پیشنهاد نموده‌اند. در جریده «لاغوص ویکلی دیکورد» در شماره‌ی ۲۰ اپریل سال ۱۹۰۱ بقلم یک زن نویسنده فاضله چنین نگارش شده: البته دخترهای یله گرد (ولگرد) بی صاحب در بین ما زیاد گردیده و کم کسی است که علت آن را جستجو نماید و من زن هستم وقتی بحال آنها می‌بینم دلم از غم‌شان پاره پاره می‌شود. این غم و درد من اگر چه همه مردم با من هم‌نوا باشند بدون دست بکار شدن بکاری که این حالت ناپاک را از بین برد دیگر فایده ندارد. فاضل دانشمند «تومس» مصدر خیر بسیاری شده مرض را تشخیص می‌دهد و دوی که ضامن شفای آن باشد بیان نموده و چنین گفته است: دوی این مرض مهلک و ساری تعدد ازواج است. به تطبیق آن این بلا و مرض از بین می‌رود و دخترهای کوچ‌گرد صاحب خانه می‌شوند. و این بلا و مرض ساری از آنجا برخاسته که مردان اروپا مجبوراند به یک زن بسندگی کنند.

مسئله ۲۰۲- زن فاضله و نویسنده دیگری بنام «مس انی رود» در سال ۱۹۰۱ این طور گفته است: دختران ما اگر خدمتگزار خانه یا مانند خدمتکار باشند از اینکه در کارخانجات کار کنند برای‌شان بهتر و فسادشان کمتر است، زیرا در کارخانه چنان او را ناپاک و ملوث ساخته و می‌سازند که تا ابد رونق زندگی‌اش از بین می‌رود. ای کاش شهرهای ما مانند شهرهای مسلمانان دارای حشمت پاکدامنی و طهارت می‌بود. پست‌ترین خدمتکار آنها به زندگی خوش و عشرت نیکو روزگارش سپری می‌شود و به آبروی‌شان کدام بدی و نقصان پیدا نمی‌شود. آری، بر شهرهای انگلیس جای بسیار ننگ و عار است که دختران خود را با خلط شدن با مردان، نمونه رذایل و خصلت‌های پست گردانیده‌اند چرا ما کوشش نمی‌کنیم تا کاری را برای زنها آماده سازیم که موافق فطرت و طبیعت‌شان باشد و کار مردان را به مردان بگذاریم.

خلاصه تعدد زنان مخالف دوستی و شفقت و آرامی‌شان نبود، بلکه از بزرگترین نیکبختی زندگی‌شان به شمار می‌آید. برای مسلمان مناسب نیست که بدون ضرورت و بدون اعتماد به وجیه الهی (عدالت) به آن اقدام نماید ورنه مسبب ظلم و ستم بر نفس

خود، بر زن خود، بر اولاد خود و ملت خود می‌گردد.

مسئله ۲۰۳- دکتر «جنتاف لیون» می‌گوید: نظام تعدد زنان و همسران، نظام مستقل است که پیش از اسلام بین شرقیها موجود بوده، در بین یهودیها و اهل فارس رواج داشته و در بین طوائف عرب سرایت کرده، پیروان قرآن این نظام را بوجود نیاوردند و به توان و قدرت هیچ دینی نیست که مانند این نظام فاضل را ملغی گردانند، زیرا در علم تربیه بدن (سیولوجی) ثابت شده است که مطالب مادری زن و زایمان و دیگر امراض اش او را مجبور می‌سازد که بیشتر وقت خود را دور از مرد سپری کند و این مجردی و تنهایی مرد شرقی و امزاج و هوای شرق محال است که بدون همسر بسر برود پس تعدد ازواج از مهم‌ترین ضروریات بشمار می‌آید.

حکمت تعدد ازواج مطهرات

مسئله ۲۰۴- در اینجا دو نقطه اساسی وجود دارد و ثابت می‌سازد که منظور رسول کریم ﷺ از این ازدواجها شهوت پرستی و استفاده از زنان نبوده طوری که دشمنان متعصب اسلام تهمت می‌بندند.

اول: پیغمبر برگزیده‌ی اسلام ﷺ هنگامی به تعدد زوجات اقدام فرموده‌اند که عمر شریف‌شان از پنجاه تجاوز نموده بود و داخل سن شیخوخت (پیری) شده بودند.

دوم: همه ازواج مطهرات و همسران گرامی شان بیوه بودند، مگر حضرت عایشه رضی الله عنها که بکر بود و آن هم شاید بواسطه‌ی روا بودن نکاح بکر صورت گرفته باشد.

اگر مقصودشان از ازدواج پیروی از آرزوهای نفس و استفاده از زنان و شهوت رانی می‌بود (العیاذبالله) یقیناً در سن جوانی که وقت تهاجم قوای شهوت است به این عمل اقدام می‌کرد و در سن و سال پیری و بعد از پنجاه سالگی به آن اقدام نمی‌نمود. و در حالی که راه‌های شهوت رانی و استمتاع از زنان را هم می‌دانست. از این رو برای حضرت جابرین عبدالله انصاری رضی الله عنه وقتی که با بیوه‌ی ازدواج نموده بود، فرمود:

«فہلا بکرا تلاعہا و تلاعیک و تضاحکها و تضاحکک»

چرا دختری را به نکاح نگرفتی که با وی بازی می‌کردی و او با تو بازی می‌کرد و با هم خنده می‌نمودید.

علاوه بر آن در این مقطع زمانی که صحابه برایش چنان جان فدا بودند که از هیچ چیز خود در برابر آن حضرت ﷺ دریغ نمی‌ورزیدند، اگر پیغمبر ﷺ خواهان ازدواج با دختران جوان و خوبروی می‌بود هیچ مانعی در سر راه‌شان وجود نداشت. بلکه آن ناجی بشریت و راهنمای راه سعادت و حکیم امت ﷺ در گرفتن همسر مصلحت و خیر اسلام و بشریت را ملاحظه فرمودند. قبائل بزرگی را از راه خویشاوندی و آگاه نمودن پیروان‌شان به احترام زن و اکرام و بزرگ داشت زنان و جاری ساختن عدالت در میان آنها، ایشان را به اسلام جذب نمودند و داخل دین مقدس اسلام گردانیدند.

ازدواج با سوده بنت زمعه:

مسئله ۲۰۵- به نکاح گرفتن بی بی خدیجه رضی الله عنها همسر اول پیغمبر ﷺ در سن و سال غیر طبیعی یعنی در سن که پیغمبر ﷺ ۲۵ ساله و بی بی خدیجه ۴۰ ساله بود بنحوی مشهور و معروف است که جای گفتگو نیست بلکه این ازدواج بیانگر آن است که اختیار همچون همسری از نگاه خواهشات نفس و شهوت پرستی نبوده ورنه در آن وقت هیچ مانعی از به نکاح گرفتن همسر جوان در سر راه‌شان وجود نداشت. اما نکاح بی بی سوده رضی الله عنها بعد از بازگشت از هجرت دوباره‌ی حبشه که شوهرش فوت گردید صورت گرفت. بی بی سوده از زنهای مومنه مهاجره‌ی بود که همه اهل و اقارب خود را ترک کرده بود و به دین اسلام مشرف گردیده و دیگر کسی را نداشت و اگر به اقارب و خویشاوندانی که وی از دین‌شان جدا شده و با وی تعصب و کینه داشتند باز می‌گشت مورد فتنه و اذیت قرار می‌گرفت، لذا ازدواج با وی عین حکمت و نهایت شفقت و رحمت بوده است.

حکمت نکاح بی بی عایشه صدیقه رضی الله عنها:

مسئله ۲۰۶- دو ماه بعد از فوت ابوطالب بی بی خدیجه رضی الله عنها وفات نمود. ابوطالب مردی بود که جلو تهاجم دشمنان اسلام را می‌گرفت در حالی که بعد از وفات

ابوطالب دشمنان اسلام برای اذیت پیغمبر ﷺ و جلوگیری از انتشار اسلام شدیدتر شدند، پیغمبر صلی الله علیه و سلم برای قویتر شدن رابطه شان با قریش بی بی عایشه را در حالی به نکاح گرفت که دختر خورده سال به سن ۶-۷ بود. زیرا حضرت ابوبکر صدیق رضی الله عنه در بین قریش مقام بس عالی و اعتبار شایسته داشت. واضح و روشن است که این نکاح از داعیه شهوت پرستی از هر حیث دور بوده است و از طرف دیگر حضرت ابوبکر صدیق رضی الله عنه در راه ترقی و پیشرفت اسلام فداکاری های فوق العاده نموده بود برای مکافات شاهکاری های وی آن حضرت ﷺ این مرتبه و مقام خویشاوندی را به وی ارزانی فرمود.

حکمت در نکاح بی بی حفصه رضی الله عنها:

عین حکمت نکاح حضرت بی بی عایشه صدیقه رضی الله عنها بوده است.

نکاح ام حبیبه بنت ابی سفیان رضی الله عنها:

مسئله ۲۰۷- اما نکاح ام حبیبه بنت ابی سفیان (هند)، شاید حکمت نکاح وی بر هیچ عاقل و هوشمندی پوشیده نباشد، زیرا وی دین بت پرستی باطل پدر و مادر خویش را که زعیم و رئیس قوم و بزرگ قبیله بودند ترک کرد و با شوهرش عبیدالله بن جحش به حبشه هجرت نمود، شوهرش در آنجا نصرانی شد و او به اسلام خویش باقی ماند بعد شوهرش فوت گردید.

ملاحظه شود زن مومنه که پدرش برای دشمنی با پیغمبر ﷺ با غین قدرت و اعتبار مادی کمر بست و شوهرش نصرانی شد و او بر دین اسلام باقی می ماند آیا حکمت همین است که در بین دو فتنه (دوکفر) گذاشته شود؟ در حالی که این ارتباط با ابی سفیان سبب خواهد شد که او دشمنی و اذیت خود را از مسلمانان کمتر سازد و شخصاً خود پیغمبر ﷺ او را به نکاح می گیرد زیرا او شرافت خاندانی داشت، اگر به غیر کفو نکاح می کرد بنی امیه بهانه ی دیگری می تراشیدند.

حکمت نکاح جویریہ (برہ) کنیز:

مسئله ۲۰۸- زنهای که از کفار اسیر مسلمانان می شد آنها را کنیز می ساختند یا می فروختند و یا برای خدمت نگه می داشتند و آزادی شان بسیار کم بود. پیغمبر برگزیده ی اسلام ﷺ برای مردم درس عملی دادند که با اسیران زیردستان خود مهربانی و شفقت نمایند و ایشان را آزاد گردانید. از این رو پیغمبر اسلام ﷺ جویریہ (برہ) بنت الحارث بن ضرار رئیس قبیله بنی مصطلق را بعد از آزاد ساختن به نکاح گرفتند تا درسی برای دیگران باشد و در حدود دو صد زن و بچه از بنی مصطلق بدست مسلمانان افتاده بود و این ازدواج سبب شد که صحابه ی کرام تمام اسیران آن قبیله را آزاد کردند و مردم بنی مصطلق کاملاً داخل حلقه اسلام شدند و به دفاع از اسلام پرداختند. این کار به ذات خود موفقیت بزرگی برای مسلمین بود.

حکمت نکاح صفیه رضی الله عنها بنت حی ابن اخطب:

مسئله ۲۰۹- صفیه دختر حی پسر اخطب رئیس بنی نضیر از شریف ترین خانواده های یهود بود بعد از فتح خیبر بدست مسلمین اسیر گردید و از جمله غنایم بود که پیغمبر ﷺ او را برگزید زیرا وقتی به حضور پیغمبر ﷺ مشرف شد فرمود: پدر تو همیشه در بین طایفه یهود از دشمنان سرسخت من بوده و خداوند او را کشت. وی در جواب گفت: خداوند جل جلاله در کتاب خود فرموده است: «گناه یکی را دیگری بر نمی دارد» صحابه کرام بحضور پیغمبر ﷺ پیشنهاد کردند: چون این زن دختر رئیس بنی قریضه و نضر بوده است بغیر از خود شما به دیگری مناسب نیست، پیغمبر ﷺ پیشنهاد صحابه را پسند نموده او را آزاد و بعد از آزادی او را به نکاح گرفتند و این نکاح سبب ارتباط مسلمین با بنی اسرائیل گردید که فوائد زیادی را در بر داشت.

حکمت نکاح ام سلمه رضی الله عنه:

مسئله ۲۱۰- ام سلمه (هند) با شوهر خود عبدالله ابو سلمه برادر رضاعی رسول کریم ﷺ اولین کسی بود که به حبشه هجرت نمود، شوهر خود را بسیار دوست داشت و اکرام

می کرد حتی حضرت ابوبکر و عمر رضی الله عنهما بعد از وفات شوهرش خواستگار وی شدند، ولی قبول نکرد وقتی رسول اکرم ﷺ او را تسلیت می نمود و می فرمود: «سلی الله ان یوجرک فی مصیبتک و یخلفک خیراً» در جواب گفت: «و من یكون خیراً من ابی سلمه» از خداوند جل جلاله بخواه که تو را در غم و مصیبتات مزد و ثواب داده و جانشین بهتر برایت دهد. ام سلمه رضی الله عنها می گفت: و بهتر از ابوسلمه رضی الله عنه که خواهد بود؟ و از گفتارش واضح می شود که نهایت اندوهگین و غمگین بود به فوت شوهر خود. رسول کریم ﷺ برای رفع مصیبت وی خواستگار وی شدند و او چنین معذرت خواست. من سالخورده ام و مادر یتیم هام، رسول گرامی اسلام ﷺ جواب نیکی داد و او را به نکاح گرفت. واضح و آشکار است که به واسطه ی تسلی وی از غم و مصیبت او را پذیرفت.

حکمت نکاح زینت بنت جحش رضی الله عنها:

مسئله ۲۱۱- زینب دختر عمه پیغمبر گرامی اسلام ﷺ بود و تحت نظر پیغمبر ﷺ تربیت یافته بود و مانند اولادش به او عنایت داشتند، حتی او را برای مولی (غلام آزاد شده) خود زید بن حارثه که بچه خوانده رسول کریم ﷺ بود به نکاح داد، در حالی که خود زینب و برادرش عبدالله راضی نبودند و به همان نارضایتی و نشوزت بسر می برد. این وضع زندگی زید را به طلاق دادن مجبور کرد و بالاخره زینب را طلاق داد. زینب به خوبی با او صحبت نمی کرد سخن های زشت و درشت با وی می گفت و خود را شریف تر از او می دانست بخاطری که وی قبل از بچه خواندگی غلام و مملوک بود و زینب صاحب نسب و حسب بود. خداوند جل جلاله پیغمبر ﷺ را امر نمود تا او را نکاح کند و بر بدعت بچه خواندگی که در بین مردم رواج داشت خط بطلان بکشد و اساس های ثابت و محکم اسلام را بر پا سازد. رسول گرامی اسلام ﷺ از بدگویی بدکاران و منافقین احتیاط می نمود تا مردم نگویند که حضرت محمد ﷺ زن بچه خوانده خود را نکاح کرده تا در این باره این آیه مبارکه نازل شد:

و تخشی الناس و الله احق ان تخشاه، فلما قضی زید منها وطراً زوجنکها لکی لا یکون علی

المومنین حرجٌ فی ازواج ادعیائهم اذا قضوا منهن وطراً وکان امر الله مفعولاً» (الاحزاب)
و حکم بچه خواندگی را از بین برد. البته این ازدواج به امر الهی بر مبنای حکمت‌های زیاد بود و برای هوا و شهوت نبوده بلکه بر اساس یک حکمت بسیار مهم بوده که عبارت از بطلان عادت جاهلیت است و روا بودن نکاح زن بچه خواندگی که پیش از اسلام حرام بود. حتی به بچه خواندگی مانند پسر نسبی از میراث و دیگر حقوق حق می دادند. این قانون جاهلیت را دین مطهر اسلام باطل کرد و بیان نمود که بچه خواندگی بچه شما نیست و کدام حقوق بچگی بالای شما ندارد و زینب همیشه این افتخار را به نزد باقی ازواج مطهرات رضی الله عنهن اظهار می نمود و می گفت: شما را اهل شما به نکاح داده اند و من را خداوند از فوق هفت آسمان به نکاح داده است.

خلاصه کلمه تعدد ازواج مطهرات حضرت رسول کریم ﷺ

مسئله ۲۱۲- خلاصه مطلب، پیغمبر برگزیده اسلام ﷺ در هر یک از نکاح‌ها و ازدواج‌های مطهر حکمت تشریعی و اخلاقی و اجتماعی را در نظر داشت. به این طریق که به واسطه‌ی خویشاوندی بزرگترین قبایل و طوایف بشری به اسلام جذب شدند و یا آزار و اذیت‌شان از سر مسلمین رفع شد و احترام و مقام عالی زن را از نگاه اسلام دانستند و طرز رفتار و اجراء عدالت در بین زنان را تشریح نمودند و بعد از رحلت جانگدازشان نه (۹) زن دانشمند و فاضله (امهات المؤمنین) باقی ماندند که برای باقی زنان جهان معلم و آموزگاران احکام شدند که طرف ضرورت‌شان بود و اگر یکی می بود از عهده‌ی این وظیفه بزرگ به تنهایی بر آمده نمی توانست و اگر به فرض محال پیغمبر بزرگوار اسلام ﷺ از تعدد ازواج آنچه را که پادشاهان و فرماندهان اراده داشتند هدف می داشتند که عبارت از استفاده و منفعت گرفتن بطور حلال است، البته دختران بکر و زیبا را اختیاری می نمودند نه زنان بیوه و سالخورده را. اینها حکمت‌های است که برای بشریت کشف گردیده اما اسرار سیرت پیغمبر برگزیده اسلام ﷺ بلندتر از آن است که علم و افکار ما به آنها برسد.

مسئله ۲۱۳- شوهر در سفر می تواند هر یک از همسران خود را با خود ببرد زیرا چگونگی

سفر و رنج و زحمت آن و صلاحیت و اهلیت آن را او می داند و بس پس هر کدام که صلاحیت مسافرت را دارد و در تنظیم امور و کارهای سفر آماده تر است او را تعیین نماید و نگهداری بعضی زنان برای تدبیر و تنظیم امور خانه لازم است. لذا او بهتر می داند که کدام یک برای سفر و کدام یک برای خانه مناسب تراند و او را تعیین می نماید.

پیغمبر برگزیده ی اسلام ﷺ در سفر بین ازواج مطهرات قرعه کشی می نمود، زیرا همه ازواج مطهرات هم صلاحیت تدبیر منزل و هم تنظیم سفر را داشتند و فقط بواسطه ی خوشوقتی شان قرعه کشی می کردند. بنا به مذهب حنفی قسم و نوبت بر رسول کریم ﷺ واجب نبوده و محض به واسطه ی عدالت خواهی که داشتند نوبت را رعایت می فرمودند. آری، اگر همه همسران یک مرد صلاحیت تدبیر منزل و اهلیت سفر را داشتند برای تطبیب قلوب و دلخوشی آنها قرعه کشی کند کار خوبی است و همسران که به خانه می مانند قسم و نوبت ندارند و مدت سفر را به حساب نیاورده هرگاه مقیم شد نوبت را در بین شان مراعات نماید. در سفر فرقی نمی کند که مدت سفر باشد یا نباشد به حج رود یا جهاد یا کار دیگری اگر مسافرتش با همه همسرانش صورت گیرد باید نوبت را مراعات نماید.

مسایل رضاع یا شیرخوارگی

مسئله ۲۱۴- رضاع لغتاً عبارت از مکیدن پستان است و در اصطلاح عبارت از رسیدن شیر آدمی به شکم طفل که سن اش بنابه قول مفتی به از دو سال (۲۴) ماه زیاده تر نباشد. رسیدن شیر به شکم طفل به هر طریقی که باشد فرقی نمی کند به چوشیدن طفل باشد یا به ریختن در حلق وی و یا داخل نمودن از راه بینی. هرگاه شیر در مدت شیرخواری بهر طریق که باشد به شکم طفل رسید حرمت ثابت می شود اما اگر طفل از دو سال بیشتر داشته باشد شیر خوردن اش اعتبار نداشته و حرمت ثابت نمی شود.

شرایط شیرده

مسئله ۲۱۵- در شیرده دو چیز شرط است:

اول - شیرده باید زن و آدمی باشد، اگر مرد شیر داشت و طفل آن را نوشید شرعاً اعتبار

ندارد و حرام نمی شود، اگر خنثی که مرد بودنش آشکارا بود شیر داد و از شیرش طفل خورد، حرمت ثابت نمی شود اما خنثی مشکل که سرنوشت اش معلوم نیست باید شیرش را زنان (کارشناس) معاینه کنند. اگر گفتند که این شیر مخصوص زنان است حرمت ثابت می شود اگر گفتند که شیر زن نیست حرام نمی شود و اگر پسر و دختر شیرخواره از پستان حیوان شیر خوردند حرام نمی شود.

دوم - شیرده باید اقلأ نه ساله یا بالاتر باشد، اگر دختر خوردتر از نه ساله شیر داشت و طفل شیرخواره شیرش را چوشید، شرعاً حرام نمی شود ولی در شیرده شرط نیست که زنده باشد. اگر طفل شیرخواره شیر زن مرده را مکید حرام می شود، و شرط نیست که شیرده بیوه و یا با وی پیش آمد جنسی شده باشد. اگر دختر بکر که نکاح نکرده شیر داشت و بچه شیرخواره را شیر داد حرام می شود، و مادرش می شود و تمام احکام شیرخوارگی بر آن مرتب می شود، و همچنان زن پیر که از حیض و بچه ناامید است اگر شیر داشت و بچه شیر او را خورد، حرام می شود شرط شیرخواره بنا به قول مفتی به باید از دوساله بیشتر نباشد.

شرایط شیر

مسئله ۲۱۶-۱- شیر باید مایع و روان باشد، به نحوی که نوشیدن به آن گفته شود اما اگر پنیر یا سرشیر شده و یا سخت گردیده یا مانند این صورت ها و شیرخواره آن را خورد، حرمت بر آن ثابت نمی شود. زیرا اسم رضاع بر آن اطلاق نمی شود بلکه آن را خوردن می گویند نه نوشیدن.

۲- باید شیر به شکم شیرخواره بواسطه ی مکیدن پستان یا انداختن به حلق و یا چکاندن به بینی اش برسد اگرچه یک قطره هم باشد و اگر از راه گوش یا مثانه به شکمش رفت حرام نمی گردد.

۳- شیر باید در مدت شیرخوارگی به شکم طفل برسد اگرچه طفل از شیر باز شده باشد و در این صورت نیز حرام می گردد.

۴- باید رسیدن شیر به شکم شیرخواره بطور قطع و یقین باشد، اگر طفل تکه پستان را به دهان نمود ولی دانسته نشد که شیر به شکم اش رسیده یا نه اعتبار ندارد و حرام نمی شود و

اگر زن پستان خود را به دهان طفل نمود و گفت: پستانم شیر دارد قبول شود.

۵- باید شیر به طعام خلط و آمیخته نشود و اگر شیر با طعام آمیخته گردید و به آتش پخته شد و متغیر گردید و شیرخواره از آن خورد، حرام نمی شود و نیز اگر شیر به چیز سختی آمیخته شد اگرچه به آتش پخته نشود اعتبار ندارد. زیرا از مایع بودن بیرون می شود و اگر به چیزی مایع و روان مخلوط شد مانند شیر گوسفند و شیر آدمی و شیر آدمی بیشتر بود حرام می شود وگرنه حرام نمی شود. و اگر به آب یا دواء مخلوط شود نیز همین حکم را دارد و اگر برابر باشد حرمت ثابت می شود. غالب بودن به این طور شناخته می شود که رنگ و یا مزه ی آن دیده شود و اگر شیر دوزن با هم مخلوط گردید بنا به قول امام محمد که راجح است هر دو حرام می شود، فرقی ندارد که یکی بیشتر باشد یا هر دو برابر باشد.

مسئله ۲۱۷- اگر دختر شیرخواره ی رزنهای زیاد در قریه شیر دادند و شیرده معلوم نبود و علامه و نشانه هم وجود نداشت که توسط آن شیرده دانسته شود، مثلاً: زن شیرداری به نزد طفل رفت و آمد نداشت و با او هم نشین نبود اگر همچو علاقه و نشانه موجود نبود و یکی از اهالی آن ده می خواست که با آن طفل که زنهای زیادی از قریه به او شیر داده اند ازدواج نمایند مانع ندارد می تواند آن مرد این دختر را به نکاح گیرد.

تبصره:

موضوع شیرخوارگی بسیار موضوع مهم است که اگر احتیاط در آن نشود امکان دارد چه بسا اوقات برادر رضاعی خواهر رضاعی خود را به نکاح گیرد و این نکاح شرعاً درست نیست و هر دو با یکدیگر زنا می کنند و اولادشان ولد الزنا گفته می شود که از این گناه، گناه بزرگتر سراغ نمی شود. لذا فقهاء کرام رحمۃ الله علیهم فرموده اند: بر زنان واجب است که هر بچه شیرخواره را بدون ضرورت شیر ندهند و اگر ضرورت پیش آمد و شیر دادند باید آن را حفظ نموده و درست بخاطر بگیرند و او را مشهور سازند و بنویسند زن اگر بدون اجازه ی شوهرش طفل را شیر داد، مکروه بوده و کار خوبی نیست مگر در صورت که خوف هلاکت طفل باشد.

از مسئله فوق واضح می‌گردد که اگر از بانک شیری که از زندهای زیاد غیر معین شیر در آن ذخیره شده و علامه و نشانه هم وجود ندارد که زن‌های صاحب شیر شناخته شوند و اطفال از آن شیر می‌نوشند حرام نمی‌شود. والله اعلم.

اثبات حرمت رضاع

مسئله ۲۱۸

شیر دادن اندک یا زیادی که در مدت شیرخوارگی صورت گیرد حرمت ثابت می‌شود زیرا قرآن کریم می‌فرماید: «و امهاتکم اللاتی ارضعنکم» و حرام است بر شما مادران که شما را شیر داده‌اند. حدیث شریف: «یحرم من الرضاع ما یحرم من النسب» آنچه از نسب حرام است از رضاعت نیز حرام است. آیه و حدیث هر دو مطلق بوده کم و زیاد را در بر می‌گیرد.

حکمت ثبوت حرمت

مسئله ۲۱۹- از آنجایی که شیر سبب نشو و نمای شیر خواره می‌گردد و شیر شیرده جزء طفل شیرخواره می‌شود - زیرا تکون و وجود طفل از شیر شیردهنده تشکیل می‌شود - از این جهت شیرده به منزله مادر نسبی طفل می‌گردد و اولاد مادر رضاعی‌اش برادر و خواهرش می‌شوند زیرا همه از یک ماده واحد و غذاء معین نشو و نما و رشد نمودند که عبارت از شیر شیرده است از این جهت قرآن کریم در آیه مبارکه: «و امهاتکم اللاتی ارضعنکم و اخواتکم من الرضاعة»

شیر دهنده را بنام مادر و دختر وی را بنام خواهر شیرده یاد نموده است و اشاره نموده که رضاع مانند نسب است و سنت سنیه حضرت پیغمبر بزرگوار اسلام ﷺ آن را تشریح مفصلی نموده است زیرا وقتی از حضورشان درخواست شد که دختر کاکای خود (حضرت حمزه) را به نکاح گیرید فرمود: «آنها لا تحل لی آنها بنت اخی من الرضاعة و یحرم من الرضاع ما یحرم من النسب» (رواه البخاری و مسلم)

پس به واسطه همان حکمت که محرمات نسبی حرام شده‌اند که اهم آن ثبوت جزئیت ذات البینی است به همان حکمت محرمات رضاعی نیز حرام گردیده‌اند و تمام حقوق و علاقات قرابت و صله رحم که در حرمت نسبی مضمّن است در رضاع نیز مرعی و ملاحظه شده است.

کسانی که به شیر دادن حرام می‌شوند:

مسئله ۲۲۰- هفت گروه که از نسب حرام است از شیرخوارگی نیز حرام است:

۱- مادر و بی‌بی (جده) و هر چند بالا برود، بی‌بی پدری و مادری فرقی ندارد.

۲- دختر و نواسه و هر قدر پائین رود و دختر و پسر هر قدر پائین رود.

۳- خواهر پدری و مادری باشد یا پدری یا مادری.

۴- دختر خواهر همه اقسام هر قدر پائین برود.

۵- دختر برادر به همه اقسام هر قدر پائین رود.

۶- عمه‌ها، عمه حرام است فرقی ندارد که خواهر پدری و مادری پدر باشد یا پدری تنها یا مادری تنها، اما عمه، عمه پدری و مادری و پدری نیز حرام است ولی عمه عمه مادری جایز است.

۷- خاله، و خاله خاله‌ها از هر نوع باشند حرام است، خواهر پدری و مادری مادر باشد یا پدری تنها یا مادری تنها باشد و اما خاله‌های خاله‌ها در صورتی حرام‌اند که خواهر پدری و مادری مادر یا مادری تنها باشد. اما پدری حرام است. این هفت صنف طوری که از نسب حرام‌اند از شیرخوارگی نیز حرام‌اند.

مسئله ۲۲۱- هرگاه طفل شیرخواره از پستان زن بیگانه شیر خورد آن زن مادرش می‌شود،

نکاحش بر وی حرام است و نکاح دختر و نواسه‌ی وی هر قدر پائین رود حرام است، زیرا آنها خواهر و دختر خواهرش می‌شوند و دختر پسر آن زن نیز بر وی حرام است هر قدر پائین رود زیرا دختر برادر وی است و خواهر آن زن حرام است زیرا خاله‌ی وی است و مادر آن زن حرام است زیرا بی‌بی وی است و شوهر مادر رضاعی‌اش که شیر مادر

رضاعی اش از آن است نیز حرام است زیرا او پدر وی می باشد و دختر وی نیز حرام است اگرچه از زن دیگرش باشد، دختر دخترش هر قدر پائین رود و دختر پسرش هر قدر پائین رود، زیرا خواهرزاده و برادرزاده ی او است و نیز خواهر پدر رضاعی اش و مادر پدر رضاعی اش حرام است زیرا آنها عمه و بی بی وی اند.

و بر شوهر زن شیرده حرام است که دختر بچه رضاعی خود را و دختر دختر رضاعی خود را به نکاح گیرد و هر قدر پائین رود اما مادر بچه رضاعی اش برای وی حلال است چنانچه مادر بچه نسبی اش بر او حلال است.

مسئله ۲۲۲- برادر شیرخواره می تواند خواهر برادر رضاعی خود را به نکاح گیرد، زیرا تنها اولاد شیرخواره حرام می شود و پدران و برادران رضاعی و کاکاها و ماماها و برادران رضاعی وی می توانند مادر شیردهنده را به نکاح گیرند اما اصول و فروع شیردهنده و اطرافیان وی مانند کاکا، ماما، و برادران وی و اولادش هر قدر پائین رود همه برای شیرخوار و اولادش هرچه پایان رود حرام است. اما شوهر شیردهنده که شیرش از او پیدا شده طوری که خودش حرام است اصول و فروع و اطرافیانش نیز برای شیرخواره حرام است اگر شیرخواره دختر باشد همان احکامی که برای پسرش ثابت است درباره اش نیز تطبیق می شود.

حرمت مصاهره

مسئله ۲۲۳- در رضاع و شیرخوارگی حرمت مصاهره (خویشاوندی) ثابت می شود حتی همسر مردی که شیر از آن پیدا شده بر شیرخوار حرام می گردد و زن شیرخواره بر آن مرد حرام می شود ولی در دو مسئله حرمت ثابت نمی شود.

۱- مرد نمی تواند خواهر بچه نسبی خود را نکاح کند زیرا خواهر بچه اش اگر از خود وی باشد دخترش است و اگر از خودش نباشد ریبیه (دختر زن) وی است و این حکم در رضاع جاری نمی شود.

۲- برای مرد روا نیست که مادر برادر نسبی خود را نکاح کند زیرا اگر هر دو برادر مادری باشند مادر وی است و اگر برادر پدری باشند مادر برادرش زن پدر وی گفته می شود و در

شیرخوارگی این حکم وجود ندارد.

شیرخوارگی در کشور مسلمان و کشور کفر برابر است حتی اگر در کشور کفر شیر خوردند و بعد مسلمان شدند و به کشور مسلمین آمدند شیرخوارگی ثابت می شود.

مسئله ۲۲۴- اگر دو زن بیگانه که شیر هر دو از یک مرد باشد دو دختر صغیره‌ی که به نکاح دیگری می باشد شیر دادند هر دو بر شوهر خود حرام می شوند. اگر مردی دو دختر شیرخواره را نکاح کرد زنی بیگانه هر دو را با هم شیر داد، یا یکی را بعد از دیگری شیر داد هر دو حرام می شوند و هر یکی را که بخواهد می تواند به نکاح بگیرد و اگر سه صغیره را شیر داد هر سه حرام می شوند و هر یکی را که بخواهد می تواند نکاح کند اگر هر سه را یکی بعد دیگری شیر داد دو نفر اول حرام می شوند و سوم در نکاح وی باقی می ماند، و اگر چهار تا را با هم شیر داد همه حرام می شوند.

مسئله ۲۲۵- هرگاه مردی با زنی زنا کرد و زن از آن مرد بچه آورد و دختر شیرخواره را شیر داد این طفل شیرخواره دختر زن زنا کننده می شود طوری که بچه زنا بچه اش می باشد این شیرخواره بر اصول و فروع و اطرافیان آن زن حرام می شود و اگر شیرخواره پسر باشد شیر دهنده و اصول و فروع و اطرافیان زن بر وی حرام می شود طوری که به بچه زناش حرام می باشد. اما این طفل شیرخواره تنها بر زانی و اصول و فروعش حرام می شود نه بر اطرافیانش.

شرط حرام شدن مرد به واسطه‌ی شیرش:

مسئله ۲۲۶- شیری که به واسطه‌ی آن، مرد پدر شیرخواره می گردد باید بعد از بارداری زن و ولادت اش از آن مرد بوده باشد. هرگاه مرد زن را به نکاح گرفت و از وی بچه نیاورد بعد به پستان زن شیر پیدا شد و زن طفل را شیر داد آن طفل تنها پسر زن گفته می شود نه از مرد، اصول و فروع و محارم زن بر وی حرام می شود، قبل از پیش آمد این شیر برایش پیدا شده باشد یا بعد از آن. اگر زن باردار شده، پیش از زائیدن شیرش از شوهرش نمی باشد تا

بچه نیاورد و شوهرش پدر آن طفل نمی باشد. اصول و فروع اش که از غیر زن شیرده باشد برای شیرخوار روا است.

مسئله ۲۲۷- مردی زن خود را طلاق داد و زن شیر داشت، بعد آن زن پس از عده با مرد دیگری نکاح کرد و شوهرش با وی پیش آمد نمود و از آن بچه آورد و شیر اولش تا وقت بچه آوردن او باقی بود، این شیر از شوهر دومی می باشد. حتی اگر طفلی را شیر دهد بچه رضاعی شوهر دومی اش می باشد. اما اگر از شوهر دوم باردار نگردید شیر از شوهر اولش می باشد و اگر از شوهر دوم باردار شد ولی بچه نیاورد و شیر اولش باقی بود و طفل را شیر داد بنا به قول صحیح تا وقتی که بچه شوهر دوم را نزاید شیر شوهر اولش می باشد.

مسئله ۲۲۸- مردی زنی را به نکاح گرفت و زن بچه دار شد و او را شیر داد بعد شیرش خشک گردید و قطع شد باز دوباره برایش شیر پیدا شد و طفل بیگانه را شیر داد، این طفل بچه رضاعی شوهر زن مرضعه نمی باشد. زیرا شیرش قطع شده بود این طفل می تواند از اولاد آن مرد که از غیر زن شیردهنده اش باشد به نکاح گیرد. بنابراین اگر مرد زن را طلاق داد و شیرش قطع گردید بعد شوهر دیگری کرد و پس از بارداری برایش شیر پیدا شد آن شیر از شوهر دومی وی است.

شیرخوارگی به شهادت شاهدان یا به اقرار زن و شوهر یا یکی از ایشان ثابت می شود

مسئله ۲۲۹

شیرخوارگی مانند مال به گواهی دو شاهد مرد و یا یک مرد و دوزن که عادل باشند ثابت می شود، خبر یک نفر عادل مرد باشد یا زن کافی نیست. چنانچه خبر چند نفر که عادل نباشند کفایت نمی کند و نیز خبر چهار زن عادل مثبت شیرخوارگی نمی گردد بلکه در شهادت وجود مرد ضروری است.

فرقت و جدایی بین زن و شوهر در شیرخوارگی تنها به حکم و تفریق قاضی صورت می گیرد اگر پیش از حکم قاضی با هم پیش آمد نمودند برای ایشان حد لازم نمی شود اما

اگر بعد از تفریق قاضی با هم پیش آمد نمودند باید حد زده شوند زیرا به تفریق قاضی نکاح از بین می رود.

مسئله ۲۳۰- هرگاه شاهدان عدل تنها از زبان زن خبر دادند و مرد غایب و یا در سفر بود و بعد آمد، زن باید از وی جدا شود و او را پیش از فسخ عقد از جانب هر دو یا از طرف قاضی، مرد باید او را به نزد خود نگذارد. ولی بنا به قول معتمد شوهر دیگری هم گرفته نمی تواند و اگر شوهر تنها خبر داد واجب است که از همسرش جدا شود و اگر با وی پیش آمد کند گنهکار می گردد. اما در شهادت شیرخوارگی بحضور قاضی دعوای زن لازم نیست بلکه بطور حسیبه ثابت می شود. زیرا این موضوع حق الله است دعوای بنده لازم نیست.

مسئله ۲۳۱- اگر یک زن عادلّه خبر داد که من این شوهر و همسرش را از پستانم شیر دادم، این خبر دارای چهار وجه است:

اول - مرد و همسرش خبر زن موصوفه را تصدیق می کنند اگر مرد و همسرش با هم پیش آمد نموده بودند واجب است که به زبان خویش بگویند: ما از هم جدا شدیم. اما قبل از پیش آمد جنسی خودشان از هم جدا شوند، کافی است، اقرار به زبان لازم نیست. و قبل از پیش آمد زن مستحق مهر نمی شود. اگر از هم جدا نشدند بر قاضی لازم است که ایشان را از هم جدا کند زیرا به تصدیق خود اقرار به فساد عقد نکاح خویش نموده اند.

دوم - شوهر و همسر وی هر دو او را تکذیب می کنند و خبر او را رد می نمایند، در این صورت نکاح فاسد نمی شود و جدا شدن لازم نیست، ولی در تفریق شان احتیاط بیشتر است. اگر پیش از وطی باشد مهر لازم نمی شود، اما بهتر آن است که مرد نصف مهر همسر خود را بدهد و برای همسرش بهتر آن است که چیزی نگیرد.

و اگر بعد از پیش آمد جنسی باشد از مهر نامیده شده و مهر مثل هر کدام که کمتر باشد برای همسر خود بدهد و نفقه، عده، سکنی لازم نمی شود و بهتر آن است که مرد مهر نامیده شده را اگرچه از مهر مثل اضافه تر باشد و نیز نفقه و سکنی برایش بدهد. و برای زن بهتر آن است که مهر مثل را در صورتی که از مسمی کمتر باشد قبول کند و نفقه و سکنی را

نپذیرد. اگر تفریق را انجام ندادند و بر زندگی زناشویی خویش ادامه دادند صحیح است اما خلاف احوط است.

سوم - شوهر تصدیق می کند وزن تکذیب، در این صورت عقد فاسد می شود و مهر بر ذمه ی شوهر کماکان باقی می ماند، بعد از وطی باشد یا پیش از آن، زیرا فرقت از جانب شوهر آمده است.

چهارم - بعکس آن است زن تصدیق می کند و مرد رد می نماید، در این صورت نکاح از بین نمی رود ولی زن حق دارد شوهر را قسم دهد. اگر شوهر نکول کرد و قسم نخورد قاضی درین شان تفریق کند.

اقرار به شیرخوارگی دارای چند صورت است:

مسئله ۲۳۲- ۱- اقرار تنها از جانب شوهر، اقرار وی مدار عمل است. در صورتیکه باز نگردد و رجوع وی در صورتی قبول می شود که اقرار خود را موکد نسازد اما اگر اقرار خود را مؤکد ساخت، رجوع اش صحیح نیست. تأکید اقرارش به اینطور است که بگوید: آنچه من گفتم که او خواهر رضاعی من است حق است یا ثابت است یا مؤکد است. یا آنچه را من بر آن اقرار نمودم ثابت است. اما اگر به این طریق نگوید و بعد رجوع کند و بگوید که: من آنچه را اقرار نمودم یا گفتم خطا است در این صورت رجوع وی صحیح می شود و نکاح شان باقی است، اگرچه تکراراً اقرار نماید زیرا تکرار اقرار تأکید گفته نمی شود.

۲- اقرار تنها از طرف همسر وی است، به این طریق که بگوید: البته من خواهر شیرخوارگی او می باشم. اقرار وی اعتبار ندارد. قبل از عقد باشد یا بعد از آن، به اقرارش محکم باشد یا باز گردد، مؤکد سازد یا نسازد، به هیچ صورت اعتبار ندارد. زیرا حق حرمت را شریعت برای وی نداده است پس اقرارش به حرمت بنا به قول معتمد اعتبار ندارد اگرچه به آن اصرار نماید.

مسائل طلاق

طلاق در لغت به معنی باز کردن قید و بند است. در اصطلاح فقهاء عبارت از دور ساختن نکاح و یا کم نمودن حلیت آن است به لفظ مخصوص.

مسئله ۲۳۴

طلاق دارای یک رکن است و آن عبارت از لفظی است که بر ماهیت و حقیقت طلاق دلالت کند، صریح باشد یا کنایه. طلاق شرط‌های دارد که بعضی آنها مربوط به شوهر و بعضی به زن و بعضی به لفظ می‌باشد.

شرایط طلاق دهنده:

مسئله ۲۳۵- باید طلاق دهنده هوشیار باشد، طلاق دیوانه اگر دیوانگی اش گاهی باشد و گاهی نباشد طلاقش در حالت دیوانگی اش معتبر نیست و بعد از هوشیاری حساب نمی‌شود.

دیوانگی معتبر در طلاق آن است که عقلش به واسطه‌ی مرض از بین برود. کسی که بی هوش می‌شود و یا توسط تب شدید هذیان و سخن‌های بیهوده می‌گوید و یا بواسطه‌ی درد سر شدید یا تکلیف عصبی عقلش دور می‌شود همه آنها از انواع و اقسام دیوانگی محسوب می‌شود و طلاقش اعتبار ندارد.

اما آنانی که عقل‌شان از بین نرفته بلکه به واسطه‌ی مسکرات (مست کننده‌ها) مانند شراب، بنگ و تریاک عقل آنها پوشیده شده و می‌دانند که آنها عقل را صدمه می‌زنند و به جهت خوشوقتی خود آنها را استعمال می‌نمایند، در حالت مستی اگر همسر خود را طلاق کنند طلاق‌شان واقع می‌شود و اگر به این فکر بودند که آنها مسکر نیست و یا صحت و رفع

مرض‌شان موقوف به استعمال آنهاست و در حالت مستی همسر خود را طلاق نمود طلاقش واقع نمی‌شود.

خلاصه هر چیزی که به خوردن آن انسان گنهکار شود و در حین مستی و یا نادانی همسر خود را طلاق دهد به غرض انزجارشان طلاق می‌شود، اما آن مسکری که بخوردن آن گنهکار نشود، اگر از استعمال آن مست و نادان شد و طلاق داد واقع نمی‌شود زیرا معذور است.

مسئله ۲۳۶- اندازه‌ی مستی که در واقع شدن طلاق معتبر است بنا به قول مفتی به عبارت از آن است که هذیان و سخن بیهوده بگوید.

مسئله ۲۳۷- طلاق مکره (مجبور شده) واقع می‌شود، اگر شخص دیگری را به طلاق همسرش مجبور ساخت و او را به زدن، یا زندان یا گرفتن مال تهدید نموده و همسر خویش را طلاق نمود، طلاقش واقع می‌شود. در این صورت اگر همسرش مدخول بها (پیش آمده شده) بود بر مجبورکننده حقی ندارد و اگر با همسرش پیش آمد نکرده بود می‌تواند نصف مهر را از مجبورکننده بگیرد.

شرط است که او را به گفتن طلاق مجبور سازد اما اگر او را به نوشتن طلاق و یا به اقرار بر آن مجبور ساخت و او نوشت یا اقرار نمود طلاق واقع نمی‌شود، و اگر بدون اکراه و یا به مزاح و هزل اقرار به طلاق نمود اگرچه دیانتاً واقع نمی‌شود ولی قضاء طلاق می‌شود و اگر به مزاح و هزل طلاق داد واقع می‌شود.

مسئله ۲۳۸- طلاق باید به لفظی باشد که صراحتاً یا کنایتاً به طلاق دلالت کند حتی طلاق به افعال واقع نمی‌شود، مثلاً اگر به همسر خود خشم و قهر نمود و یا اثاثیه‌ی او را و یا مهر مؤجل او را به خانه‌ی پدرش فرستاد و به زبان طلاق نداد طلاق واقع نمی‌شود و نیز اگر نیت طلاق را داشت و به زبان نگفت و یا بدل خود طلاق داد واقع نمی‌شود.

مسئله ۲۳۹

کسی که سالم است و امکان سخن گفتن برایش باشد بدون از گفتن به زبان به اشاره طلاق نمی شود، اما گنگ مادرزاد اگر اشاره می کرد که از آن طلاق و نکاح و خرید و فروخت فهمیده می شد اشاره ی وی دارای اعتبار است و طلاقش واقع می شود و اگر این چنین اشاره ی نداشت طلاقش اعتبار ندارد. اگر نویسنده باشد طلاقش به اشاره اعتبار ندارد زیرا می تواند هدف خود را بنویسد، نوشتن وی بنا به قول معتمد مانند سخن زدن تندرست است. اما اگر گنگی به اثر عارضه ای باشد و امید صحتش نباشد و بر آن مدتی گذشت که برایش اشاره حاصل شده بود که بر معنی معین دلالت می نمود، اشاره اش اعتبار دارد و رنه تصرفاتش تا وقت صحتمندی اش معطل می شود، و اگر نویسنده باشد نوشتن وی معتبر و به آن عمل می شود.

شرط های صحت نوشتن:

مسئله ۲۴۰- کتابت و نوشتن وقتی معتبر است که شرایط آن موجود باشد.

شرط اول: کتابتش باید ثابت باشد به اینطور که بر ورقه یا تخته یا دیواری به قلم و رنگی بنویسد بنحوی که خوانده و فهمیده شود اگر به انگشت خود بر آب یا در هوا یا بر فرش یا بر تخته بدون رنگ نوشت اعتبار ندارد و طلاق واقع نمی شود. و اگر به قلم و رنگ در کاغذ و مانند آن نوشت ولی خوانده و فهمیده نمی شد طلاقش اعتبار ندارد اگر چه نیت طلاق را داشته باشد.

شرط دوم: اینکه صیغه طلاق در کتاب نوشته شود که دارای عنوان مروج و عادی باشد، اینطور بگوید: برای فلان، اما بعد: تو طلاق هستی. هرگاه اینطور نوشته شود به مجرد نوشتن طلاق می شود نیت طلاق را داشته باشد یا نداشته باشد، زیرا بجای که لفظ صریح طلاق واقع شده محتاج به نیت نمی باشد.

اگر نوشت: برای فلان، و بعد: هرگاه این خط من به تو رسید تو طلاق هستی. به مجرد رسیدن خط طلاق می شود زن خط را بخواند یا نخواند. اگر خط به این عنوان نوشته شود که او را خط مرسوم یا رسمی می گویند طلاق واقع می شود اما اگر به این عنوان نباشد بلکه

در ورقه نوشت (انت طالق) تو طلاق هستی، طلاق نمی شود مگر در صورتی که نیت طلاق را داشته باشد. زیرا این خط احتمال دارد برای خوب شدن خط یا تمرین و ممارست نوشته باشد. باید نیت داشته باشد.

مسئله ۲۴۱- اگر شوهر به خط معمول و رسمی نوشت و به زن فرستاد و خط به دست پدرش افتاد و به دختر خود نداد، اگر پدرش اختیار دار و متصرف همه امور وی باشد، طلاق واقع می شود و اگر متصرف امورش نبود طلاق واقع نمی شود. اگر خط را پدر پاره کرد و بدستش داد اگر امکان خواندن و فهمیدن را داشت طلاق واقع می شود و اگر نداشت واقع نمی شود.

مسئله ۲۴۲- هر خطی که شوهرش آن را ننوخته باشد، بلکه به دیگری گفت و وی نوشت، در صورتی که آنها طلاق واقع می شود که اقرار باشد این خط من است یا این را من گفتم و آن شخص او را نوشته است، اگر برای شخص گفت که طلاق زن مرا بنویس و به وی روان کن، طلاق می شود بنویسد یا ننویسد. اگر شخصی طلاق زن او را نوشت و به نزدش خواند او خط را امضاء نمود و به زن خود فرستاد در صورتی که معنون و رسمی باشد و از آن منکر نباشد طلاق می شود و اگر منکر بود و زن شاهد و گواهی نداشت طلاق نمی شود. اگر به خط نوشت فلاحه زن من طلاق است و به زبان انشاء الله گفت یا به زبان طلاق داد و به خط انشاء الله نوشت طلاق نمی شود. اگر نوشت هرگاه این خط من به تو رسید تو طلاق هستی و بعد بعضی موضوعات دیگری را نوشت و در آخر نوشت اما بعد هرگاه این خط من به تو رسید تو طلاق هستی و بعد پشیمان شد و طلاق را از خط محو نمود و خط بدست زن رسید طلاق می شود.

مسئله ۲۴۳- شخصی بر زدن و حبس اکراه شد تا طلاق زن خود فلاحه بنت فلان را بنویسد و وی نوشت: فلاحه بنت فلان این فلان طلاق است، طلاق نمی شود.

مسئله ۲۴۴- شخصی به خشم و غضب می شود بنحوی که از طبیعت و عادتش او را بیرون می کند و هذیان و پیهوده گویی بر گفتار و کردارش غالب می شود، طلاقش واقع نمی شود. اگرچه سخن خود را بداند و اراده نماید زیرا در این حالت ادراکش تغییر یافته قصد و اراده اش مبنی بر ادراک صحیح و درست نبوده و مانند دیوانه می باشد. اما اگر غضبش در مرتبه اول خود باشد و عقل او را تغییر ندهد و گفتار و کردار خود را بداند در این حالت طلاقش واقع می شود. اگر شخص در نهایت غضب و درجه ی آخر آن برسد و گفتار و کردارش را اراده و قصد نباشد و آنها را نداند طلاقش واقع نمی شود زیرا او و دیوانه برابر است.

مسئله ۲۴۵- اگر شخصی به طلاق همسر خود مجبور گردید و به زور او را به طلاق دادن همسرش وادار ساختند و او طلاق داد، طلاقش واقع می شود، اما اگر او را به اقرار به طلاق مجبور ساختند و به زور به طلاق همسر خود اقرار نمود، طلاق نمی شود، اقرار به نکاح و رجعت نیز مانند اقرار به طلاق است صحیح نمی شود.

مسئله ۲۴۶- اگر شخصی را مجبور ساختند که طلاق همسر خود را به خط بنویسد و او نوشت و به زبان نگفت طلاق نمی شود زیرا خط وقتی قائم مقام به گفتن می شود که احتیاجی به آن باشد و در اینجا شخصی نیازی به خط ندارد.

مسئله ۲۴۷- اگر کس دیگری را اکراه نمود و مجبور ساخت که فلانی را به طلاق دادن همسر خود وکیل گردان و او جبراً فلانی را به طلاق همسر خود وکیل نمود و وکیل، همسر او را طلاق داد، طلاق واقع می شود. نکاح در این مسئله مانند طلاق است. اگر کسی به اکراه دیگری را به نکاح زنی وکیل نمود و وکیل زن را برایش نکاح کرد، نکاحش درست است.

مسئله ۲۴۸- شماره ی طلاق نسبت به زن اعتبار دارد، اگر زن آزاد باشد طلاقش سه است و اگر کنیز باشد طلاقش دو است.

طلاق چرا به سه محدود و تمام گردیده است؟

مسئله ۲۴۹- واضح و روشن است که در بسیاری موارد زن کارهایی را انجام می دهد که مرد به آن علاقه و میل ندارد و در عین حال همسر خود را دوست دارد و نمی خواهد از آن جدا شود، خصوصاً وقتی که زن اولاد دار باشد و نظر به این مقوله معروف «النساء عوج لا یعدلن الا الطلاق» زنها کج اند راست نمی سازد آنها را مگر طلاق. و یک طلاق او را در دو مضیقه و سختی قرار می دهد که صفاء وی را به تاریکی تبدیل می نماید اول در تنگنا قرار گرفتن زن، دوم نیازمند وی به شوهرش. از این رو شارع حکیم او را مورد لطف و رحمت خویش قرار داده و برای خیر و مصلحت وی تا سه طلاق برایش رخصت داده است تا بتواند به یک طلاق او را سرزنش نماید و کج خلقی اش را راست گرداند. زیرا وقتی زن تلخی جدایی و پریشانی را بعد از طلاق مشاهده کند، بخود می آید و متوجه اخلاق خویش گردیده از راه خلق نیکو و موافقت با خواسته های مشروع شوهرش اقدام می نماید. و طلاق بزرگترین دواء است برای مرض بدخلقی زن و هر زن که اصلاح نشود شریعت طلاق را به سه مرحله حصر کرده است تا تهدید و سرزنش هم برای زن و هم برای مرد باشد و یکبارگی اقدام به طلاق مغلظه (سه طلاقه) ننماید، زیرا هرگاه مرد دانست که من اگر سه طلاق دهم دیگر امیدی برایم نیست مگر بعد از اینکه همسر را دیگری در پیش چشمم نکاح کند و با او پیش آمد نماید و این کار وجداناً برای هر انسان فهمیده و غیرتمند تلخ و ناگوار است و هیچ وقت بدون ضرورت مبرم به آن اقدام نمی کند تا خانه ی آباد شده خود را خراب سازد. همچنین زن نیز با نگاه به آینده تاریک بی سرپرستی اش و اینکه کس دیگری به آسانی وی را به نکاح نمی گیرد، نسبت به بدخلقی هایش تجدید نظر خواهد نمود و بدین ترتیب زمینه و امکان رجوع و سازش و ادامه ی زندگی شان فراهم می گردد.

حکمت مشروعیت و اباحت طلاق:

مسئله ۲۵۰- از آنجایی که اتحاد، اتفاق و همبستگی در همه شئونات مشروع بشری از اهداف مهم و اسباب و ملاک تمدن و پیشرفت مادی و معنوی انسان است برای تحکیم و تثبیت آن به گونه های مختلف توصیه و تأکید شده است. حتی بین دو نفر (شوهر و

همسرش) تا ضرورت بسیار مهم نباشد شریعت اسلام به گسستن اتحاد و وصلت بین آنها اجازه نمی‌دهد. آری این ضرورت بسا اوقات از طرف زن تصور می‌شود، اگر مرد عقیم باشد و از آن پیش آمد جنسی ممکن نباشد، یا زن عقیم و نازای باشد طلاق به فایده‌ی شان می‌باشد در صورتی که مرد عقیم باشد طلاق به مصلحت و فائده‌ی زن است و در صورتی که زن عقیم باشد، طلاق به نفع مرد تمام می‌شود. زیرا هدف بزرگ از ازدواج توالد و تناسل است در غیر آن ازدواج سود قابل قدری ندارد. هرگاه مرد عقیم باشد بعد از ثبوت شرعی آن زن می‌تواند طلاق خود را بگیرد و در صورتی که زن نازای باشد مرد می‌تواند او را طلاق دهد. در هر دو صورت غالباً زندگی شان به الفت و محبت و به وقت خوشی نمی‌گذرد بلکه اینها سبب مکدر ساختن روشنی زندگی شان گردیده حیات شان بدون خوشنودی و به بی محبتی و بغض و عداوت می‌گذرد و اینها باعث می‌شود که حدود مقررهِ الهی و قانون پاک فامیلی که شریعت مقدس اسلامی وضع نموده در بین شان جاری نگردد.

سبب دوم طلاق اختلاف بین مرد و زن و تفرقه و عدم محبت است و این اختلاف همانا علتش دگرگون بودن اخلاق و مغایرت سلیقه و خصلت است که منجر به دشمنی و ضایع شدن حدود و احکام دین الهی گردیده، اساسات و پایه‌های زنی و شوهری را فرو می‌ریزد و دوام و بقاء آن فقط و فقط بر محبت و وحدت نظر و اتحاد رویه باقی می‌ماند.

هرگاه این عوامل دست به دست هم دهند یا یکی از آنها بروز کند و زندگی فامیلی را مغشوش و تاریک سازد و راهی بدون مفارقت امکان‌پذیر نباشد و به هیچ وجه اصلاح متصور نشود لذا برای سپری نمودن زندگی نسبتاً آرام نیاز مبرم به تفریق و برهم زدن زندگی که به سختی و دشواری سپری گردیده پیدا می‌شود. در این مقطع زمانی دین اسلام، دین محبت، دین عاطفه، دین رحمت و شفقت، طلاق را مباح و جایز دانسته تا زندگی شان به پایه‌های اساسی و واقعی خود بناء گردد. در غیر آن طلاق مباح و جایز نمی‌باشد زیرا نکاح نعمت عظیم و بزرگ الهی است و برهم زدن آن بدون حاجت و ضرورت کفران نعمت نکاح است که از بزرگترین نعمت‌های خداوند به شمار می‌رود. بنا به تحقیق ابن همام (رح) طلاق امری محظور و نامطلوبی است فقط برای حاجت و نیاز مباح می‌گردد. زیرا پیغمبر اسلام ﷺ می‌فرماید: «ما احل الله شیئاً أبغض الیه من الطلاق» (رواه ابوداود)

خداوند (ج) روا نساخته چیزی را که به نزدش از طلاق ناخوش آیندتر باشد.

و می فرماید: «ایما امرءة اختلعت من زوجها بغير نشوز فعليه لعنة الله و الملائكة و الناس اجمعين» (فتح القدیر)

هر زنی که بدون ناسازگاری طلاق خود را از شوهرش می گیرد مورد لعنت خدا و همه فرستگان و مردم قرار می گیرد. طلاق های که از صحابه ی کرام و علماء دینی و بزرگان صورت گرفته تماماً بر اساس ضرورت و نیازمندی بوده است.

حکم طلاق

مسئله ۲۵۱- طلاق داده شده در طلاق رجعی بعد از گذشت عده در صورتی که رجوع صورت نگیرد و در طلاق بائن در همان وقت جدایی بدون گذشتن عده طلاق واقع می شود.

مسئله ۲۵۲- طلاق شرعاً به دست مرد و به اختیارش مربوط گردیده زیرا زن اراده اش ضعیف و رأیش سست و مضطرب می باشد. به جزئی حادثه یی رأیش متغیر می شود، زیرا عقل آن ناقص و هوای نفس بر آن غالب می باشد. اما مرد صاحب صبر و ثبات و کمال عقل است در حوادث فوراً متغیر نمی گردد و تصمیم نمی گیرد، بلکه در مسائل از غور و دقت استفاده می کند. بدون تدبیر صحیح و درایت و بینایی کامل به کارها اقدام نمی نماید. از این رو قرآن کریم ریاست و قوامیت فامیل را به او سپرده است.

مسئله ۲۵۳- کسی حق ندارد دیگری را مجبور نماید که همسر خود را طلاق دهد، ولی کسی که نفقه همسرش را نمی دهد زندانی شود تا همسر خود را رها کند یا نفقه دهد. اما کسی که از پیش آمد جنسی عاجز باشد مانند سست اندام، دیوانه و خصی مجبور است که همسر خود را طلاق دهد.

مسئله ۲۵۴- طلاق به ملاحظه موافقت یا مخالفت سنت به دو بخش تقسیم می شود.

۱- طلاق سنی

۲- طلاق بدعی

طلاق سنی نیز دو قسم است، احسن و حسن. احسن آن است که مرد همسر خود را در زمان پاکی که با او پیش آمد جنسی نکرده باشد و در حیض پیش از آن هم پیش آمد نکرده باشد طلاق دهد و بعد او را ترک کند تا عده اش بگذرد. طلاق حسن آن است که او را در پاکی خالی از جماع و بعد در پاکی دوم و سوم او را سه طلاق بدهد، در هر پاکی یک طلاق طلاق اگرچه به ذات خود محظور، مبعوض و ممنوع است اما در وقت وجود سببی که طلاق را واجب یا مستحب گرداند، طلاق بالاتفاق مأمور گردیده حسن و نیکو می شود.

مسئله ۲۵۵- طلاق بدعی آن است که مخالف هر دو قسم طلاق سنت باشد به این طور که او را به یک لفظ سه یا دو طلاق دهد (تو سه یا دو طلاق) یا در یک طهر و پاکی جدا جدا سه یا دو طلاق دهد. یا در وقت حیض، یا در پاکی که پیش آمد کرده یا در پاکی که در حیض پیش از آن پیش آمد جنسی کرده یک طلاق دهد. هرگاه این طور طلاق داد، طلاق واقع می شود و گنهکار می گردد. هرگاه در بین حیض همسر موطنه خود را طلاق داد بقول اصح واجب است که در همان حیض رجوع کند تا گنااهش از بین برود و بعد از پاکی باز حیض شود و در پاکی دوم اگر بخواهد او را طلاق دهد و طلاق در نفاس نیز همین حکم را دارد.

مسئله ۲۵۶- اگر زن مدخول بها نباشد مقید به زمان پاکی نیست ولی مقید به عدد هست از یک طلاق بیشتر داده نمی تواند. اما اگر به واسطه ی خوردسالی حیض نشود و از نه سال کمتر داشته باشد یا از نگاه سن بالغ شده ولی خون نمی بیند یا به سن پنجاه و پنج سالگی که بنا به قول راجح سن ناامیدی است رسیده باشد یا باردار است، طلاق همه ی آنها به زمان پاکی مقید نیست بلکه هر وقت می تواند طلاق دهد. اما از حیث شماره مقید است. اگر می خواهد آنها را به طریق مسنونه سه طلاق دهد، در هر ماهی یک طلاق، مثلاً یک طلاق در اول ماه اول، باز به اول ماه دوم، طلاق دوم و به اول ماه سوم طلاق سوم را بدهد

می خواهد آنها را به طریق مسنونه سه طلاق دهد در هر ماهی یک طلاق، مثلاً یک در اول ماه اول، دهد باز به اول ماه دوم، طلاق دوم، و به اول ماه سوم طلاق سوم را بدهد، اگر در وسط ماه طلاق دهد بعد از سی روز طلاق دوم و بعد از سی روز دیگر طلاق سوم را بدهد.

مسئله ۲۵۷-۱- اگر مرد خلع نمود یا همسر خود را به مال طلاق داد این هر دو در حال حیض و نفاس و در پاکی که در آن جماع کرده و یا در حیض که قبل از آن جماع کرده صحیح است.

۲- اگر قاضی همسر مرد را به واسطه‌ی سست اندامی و مانند آن بر وی طلاق داد و یا زن در حالت حیض بالغ شد و نفس خود را اختیار نمود و نکاح را رد کرد، برای قاضی جائز است که در حالت حیض در بین‌شان تفریق نماید.

۳- مرد همسر خود را در حالت حیض مختار می‌سازد و وی نفس خود را در آن حالت اختیار می‌نماید.

۴- مرد برای همسر خود گفت اگر می‌خواهی خود را سه طلاق دهی و در حالت حیض خود را سه طلاق می‌دهد در همه‌ی این صورت‌ها طلاق جائز است.

مسائل طلاق صریح

مسئله ۲۵۸- طلاق صریح دو قسم است: **۱-** صریح رجعی، **۲-** صریح بائن، صریح رجعی دارای پنج قید است:

۱- باید لفظ آن مشتمل بر حروف طلاق باشد، مثلاً برای همسر خود می‌گوید: ترا طلاق دادم و تو طلاقی، تو طلاق داده شده‌ای، تو طلاق باش، تو طلاق هستی، تو طلاق باش، ترا طلاق می‌دهم، طلاق خود را بگیر زن می‌گوید: طلاق خود را گرفتم، مرد در جواب این سوال که تو زن خود را طلاق کردی؟ می‌گوید: بلی! یاها، یا در جواب این سوال می‌گوید: آیا تو نبودی که زن خود را طلاق دادی؟ می‌گوید: بلی! این الفاظ تغییر یافته حکم صریح را دارد:

الف: طاء را به تاء و قاف را به غین بدل می‌کند و می‌گوید تو را تلغ دادم.

ب - قاف را به کاف بدل می کند و می گوید ترا طلاق دادم.

ج - طاء را به تاء و قاف را به کاف بدل می کند و می گوید ترا تلاک دادم.

د - طاء به تاء بدل می کند و می گوید ترا تلاق دادم.

این الفاظ تغییر یافته طلاق صریح گفته می شود اگر به زبان شخص بدون نیت و قصد جاری شود طلاق واقع می شود.

مسئله ۲۵۹-۲- طلاق باید بعد از پیش آمد جنسی باشد. اگر زن را قبل از پیش آمد جنسی طلاق صریح داد باین می شود نه رجعی. اما خلوت به زن در اینجا حکم جماع را ندارد، اگر خلوت صحیحه کرد و پیش از جماع او را طلاق داد باین می شود.

۳- باید لفظ طلاق بلاعوض باشد، اگر طلاق به عوض باشد و بگوید ترا در برابر مهر در مدت طلاق دادم طلاق باین می شود.

۴- طلاق ثلاثه نباشد نه صریحاً و نه اشارتاً و طلاق صفتی نداشته باشد که دلالت به طلاق باین نکند. یا صراحتاً بر باین دلالت کند. مثال اول (تو سه طلاق اید) مثال دوم (تو طلاق اید و به سه انگشت خود اشاره می کند) مثال سوم (تو مانند کوه طلاق اید) مثال چهارم (تو طلاق باین هستی).

۵- طلاق را شماره با صفتی که دلالت بر طلاقی باین نماید مقرون نسازد و این طور می گوید ترا طلاق دادم مانند سه طلاق، یا ترا طلاقی داده ام مثل آفتاب، یا مهتاب. در صورت اول اگر یک طلاق نیت داشته باشد یک طلاق باین می شود ورنه سه طلاق می شود و در صورت دوم یک طلاق باین می شود.

مسئله ۲۶۰- مرد اگر زن را سه طلاق داد وی برای شوهر خود تا وقتی که شوهر دیگری طبق تعامل نگیرد حلال نمی شود. اگر یک و یا دو طلاق رجعی باشد محتاج به نکاح تازه نمی باشد و اگر باین باشد محتاج به نکاح جدیدی است.

حکم طلاق صریح رجعی آن است که یک طلاق رجعی واقع می شود اگرچه از یک طلاق زیادتر نیت کند و یا نیت باین داشته باشد. اگر گفت: بر تو طلاق است در صورت

نیت طلاق واقع می شود، اگر گفت: طلاق من بر تو واجب است بدون از نیت طلاق واقع می شود.

مسئله ۲۶۱- اگر مرد گفت به من طلاق لازم است و یا حرام بر من لازم است یا بر بالای من طلاق است یا بر بالایم حرام است بدون نیت طلاق می شود. زیرا این الفاظ صریح است نه کنایه حتی نیت در آنها شرط نیست اگرچه به لفظ حرام طلاق بائن می شود و در لفظ صریح گاهی طلاق بائن واقع می شود. این کلمات صریح است به واسطه‌ی اینکه استعمال آنها به حسب عرف تنها در طلاق می شود و فقط آنها را کلمه و لفظ طلاق می شناسد. حتی آنها را تنها مردان در قسم استعمال می نمایند و اگر مرد زن نداشت و این کلمات را گفت یمین می گردد و در صورت حنث (حانث شدن) باید کفاره بدهد.

مسائل کنایات طلاق

مسئله ۲۶۲- کنایه به اصطلاح فقهاء لفظی است که تنها برای طلاق وضع نشده بلکه برای معنی که مربوط به طلاق است و برای معنی دیگر هم وضع شده است و احتمال دو معنی را دارد مثل لفظ بائن لغتاً وضع برای معنی شده که دلالت بر جدایی دارد، و جدایی احتمال جدایی از زنی و از محل و مکان را دارد و جدایی از زنی معنی طلاق نیست بلکه اثر و حکم طلاق است. هرگاه مرد برای زن خود گفت: (تو جدا شونده‌ای) احتمال این معنی را دارد: تو از اهل و فامیل خود دور و جدایی، و یا تو از زنی دوری، اگر اول رانیت داشت چیزی لازم نمی شود و اگر معنی دوم رانیت داشت طلاق بائن می شود، زیرا قصد حکم طلاق عیناً قصد خود طلاق است و تماماً الفاظ کنایه همین طور است که معنی طلاق مراد نیست بلکه مراد حکم طلاق است که بر آن مرتب می شود.

مسئله ۲۶۳- در واقع گردانیدن طلاق به لفظ کنایه یکی از این دو امر ضرور است:

۱- نیت طوری که بیان شد.

۲- دلالت ظاهر که معنی مقصود از کنایه را افاده کند، مثلاً هرگاه زن در خواست طلاق

خود را از مرد نمود و مرد در جواب گفت: تو جدایی، طلاق بدون نیت واقع می شود.

مسئله ۲۶۴- الفاظ کنایه به سه بخش تقسیم می شود:

۱- قسم است که معنای آن جواب درخواست زن است طلاق خویش را، اگر به این الفاظ دشنام داد جواب درخواست مذکور نمی باشد، مانند:

اعتدی، استبرئی رحمک، انت واحدة، انت حرّة، سرحتک، عده شماره کن، طلب پاکی رحم خود را بنما، تو یک هستی، تراها کردم، اول مختار ساختن زن است بین امر به عده ی طلاق، و بین شمار کردن ناز و نعمت شوهر.

۲- در معنای آن شناختن پاکی رحم زن است از آب منی مرد که کنایه از عده است.

۳- احتمال این معنی را می دهد که تو در زشتی یا زیبایی یکی هستی و احتمال این معنی را دارد تو یک طلاق هستی

۴- تو در کار خود آزادی و یا از قید و بند نکاح آزاد و خلاص هستی.

۵- تراها کردم از قید نکاح یا تراها کردم که یک روز به خانه ی پدر خود بروی، این قسم دو حکم دارد، در سه لفظ اول «عده را شمار کن، پاکی رحم خود را طلب کن، تو یکی هستی» یک طلاق رجعی می شود، ولو که از یک بیشتر یا طلاق بائن را نیت داشته باشد. حکم دوم، کسی که این الفاظ را می گوید اگر در حالت غضب باشد قضاء طلاق واقع می شود نیت داشته باشد یا نه. اگر بگوید من نیت طلاق نداشتم قبول نمی شود، اما دیانتاً (عندالله) واقع نمی شود. و اگر در حال مذاکره طلاق باشد و زن در خواست طلاق خود را از وی نمود و او در جواب یکی از این الفاظ را گفت قضاء طلاق واقع می شود. نیت داشته باشد یا نداشته باشد. در حالت غضب باشد یا در حالت رضا، اگر در حالت رضا و بدون مذاکره ی طلاق باشد و یکی از این کلمات را گفت بدون نیت طلاق واقع نمی شود اگر گفت من نیت طلاق را نداشتم در صورتی که قسم خورد سخنش قبول می شود.

مسئله ۲۶۵- قسم است که صلاحیت جواب ورد از درخواست طلاق را دارد و این قسم مشتمل بر چند لفظ است، هرگاه زن خواهش طلاق خود را نمود و مرد در جوابش گفت:

بیرون شو، این سخنش احتمال دارد که در جواب درخواست طلاق زن باشد و احتمال دارد که مرادش این باشد که آن از خانه بیرون شو تا خشم و غضب تو فروکش کند و از درخواست طلاق منصرف شوی.

کلمات برخیز، نقل بده خود را یا برو، روی خود را بپوش، چادر را بپوش، دور شو، اینها احتمال جواب درخواست زن را که طلاق خود را خواسته است دارد و احتمال رد آن را نیز دارا می باشد. مثلاً گفته است که چادر را بپوش احتمال این را دارد که به واسطه ی طلاق دادن تو چادر را بپوش زیرا بعد از این دیدنش بر او حرام است یا دیگری او را در حالت خشم و جنگ نبیند.

حکم این قسم آن است که طلاق به آن بدون نیت واقع نمی شود چه در حالت غضب باشد و چه در حالت رضا و خوشی و یا در حالت مذاکره ی طلاق. اگر مرد گفت که من نیت طلاق را نداشتم قضاء سخن وی قبول می شود و باقی کار او با خداوند (ج) است زیرا عدم طلاق و رد آن نیز از احتمالات گفته ی آن است.

مسئله ۲۶۶- قسم سوم آن است که صلاحیت جواب از درخواست طلاق و صلاحیت دشنام زن را دارد، الفاظ این قسم قرار ذیل است: ۱- تو منفصل و جدا هستی. ۲- تو خالی و صفر هستی، ۳- تو بائن هستی و تو منقطع و دوراید و... هر کدام این الفاظ احتمال طلاق و احتمال دشنام را دارد. مثلاً هرگاه زن درخواست طلاق خود را نمود و مرد در جواب گفت: تو خالی و صفر هستی، به معنی از نکاح خالی و صفر هستی، یا از آداب و نیکی صفراید. معین اول صلاحیت جواب درخواست طلاق را دارد و معنی ثانی صلاحیت دشنام را دارد و باقی کلمات نیز احتمال این دو معنی را دارد. حکم این قسم، اگر در حالت غضب و خشم و یا در حالت رضا و خوشی یکی از این الفاظ را استعمال کند بشرطی که نیت طلاق را داشته باشد واقع می شود و بدون نیت طلاق واقع نمی شود اما در حالت مذاکره و گفتگوی طلاق بدون نیت قضاء طلاق واقع می شود.

تبصره: در تمام الفاظ که در هر سه قسم بیان شد طلاق بائن واقع می شود مگر در سه لفظ

که در قسم اول ذکر شد: ۱- عده را شمارکن ۲- پاکی رحم خود را طلب کن. ۳- تویکی هستی. در هر کدام از این سه لفظ طلاق رجعی واقع می شود.

مسئله ۲۶۷- اگر مرد گفت طلاق فرض ترا دادم، یا خداوند (ج) طلاق ترا خواسته یا من طلاق ترا خواستم، یا خداوند (ج) به طلاق تو حکم کرده، یا ترا خداوند (ج) طلاق داده است. در همه این الفاظ در صورتی که نیت طلاق را داشته باشد یک طلاق رجعی واقع می شود. اما اگر گفت: طلاق خود را بگیر بنا به قول معتمد بدون نیت طلاق واقع می شود و در سایر الفاظ کنایه یک طلاق بائن می شود، اگرچه نیت یک یا دورا داشته اما اگر نیت سه طلاق را داشته باشد سه طلاق می شود.

مسئله ۲۶۸- خلاصه قسم اول که احتمال رد و دشنام را ندارد، تنها در حالت رضا و خوشی موقوف نیست و در حالت خشم و غضب و مذاکره و گفتگو بدون نیت طلاق واقع می شود و قسم دوم در حالت خوشی و خشم و مذاکره موقوف به نیت است، و قسم سوم در حالت خوشی و غضب موقوف به نیت است و در حالت مذاکره طلاق بدون نیت واقع می شود.

صورت حالات سه گانه و استعمال مرد الفاظ کنایه را

	۲- رد و جواب اخراجی، بیرون شو	۳- به سبب و جواب خلیه	۱- فقط اعتدی، استبرائی
رضا و خوشی	نیت لازم است	نیت لازم است	نیت لازم است
خشم و غضب	نیت لازم است	نیت لازم است	بدون نیت طلاق واقع می شود
مذاکره و گفتگو	نیت لازم است	بدون نیت واقع است	بدون نیت طلاق واقع می شود

مسئله ۲۶۹- یکی از الفاظ کنایه لفظ عتق و آزادی است اگر برای همسر خود گفت: تو

آزادی، یا ترا آزاد کردم و نیت طلاق داشت، طلاق می شود. اگر زن درخواست طلاق خود را نمود و مرد در جواب گفت: ترا آزاد کردم، طلاق می شود. اگرچه نیت نداشته باشد.

مسئله ۲۷۰- طلاق صریح به طلاق صریح ملحق و ضم می شود، اگر مرد برای همسر خود گفت تو طلاق هستی، بعد گفت: تو طلاق اید و یا او را طلاق به مال نمود، دو طلاق می شود، و طلاق صریح به طلاق بائن ملحق و ضم می شود، اگر مرد گفت تو بائن و جدا اید، یا او را به مال خلع نمود بعد گفت تو طلاق هستی یا این طلاق است دو طلاق می شود و هر دو بائن است. و طلاق بائن به طلاق صریح ملحق می شود. اگر گفت تو طلاق هستی و بعد گفت تو بائن و جدا هستی، دو طلاق می شود و چون منظور از صریح آن است که محتاج به نیت نباشد، بائن است یا رجعی، سه طلاق نیز از جمله ی صریح است بنا به قول مشهور به بائن و رجعی ملحق می شود. اگر همسر خود را طلاق بائن یا رجعی داد و بعد او را سه طلاق کرد طلاق واقع می شود.

طلاق بائن به طلاق بائن ضم نمی شود اگر مرد برای همسر خود گفت: تو بائن و جدا هستی و باز گفت تو بائن و جدا هستی، یک طلاق بائن می شود، زیرا در این صورت امکان دارد که سخن دومش خبر از اول باشد، پس ضرورتی نیست که به انشاء و ایجاد طلاق دیگری حمل شود.

در همه ی این صورت ها شرط است که طلاق دوم در بین عده باشد. اگر عده ی طلاق اول بگذرد و بعد او را طلاق دیگری بدهد واقع نمی شود. زیرا نکاح قطع گردیده زن بیگانه شده است.

مسئله ۲۷۱- اگر مرد به همسر خود گفت تو بمن مانند خود مرده ای یا مانند گوشت خوک هستی یا بر من مانند تیزی آب حرام اید، در صورتی که نیت طلاق داشت واقع می شود و اگر گفت چهار راه بر وی تو باز است هر راهی که می خواهی بگیر در صورت نیت طلاق واقع می شود و اگر این جمله را، هر راهی را که می خواهی بگیر نگفت طلاق واقع نمی شود.

مسائل نسبت دادن طلاق به طرف زن:

مسئله ۲۷۲- بنا به قول راجح طلاق وقتی واقع می شود که آن را بطرف چیزی نسبت دهد که از زن تعبیر به زن شود، به این طریق که نام او را یاد کند و گوید (همسر من زینب طلاق است) و یا او را بتوسط ضمیر ذکر کند و بگوید تو طلاق اید، یا ترا طلاق نمودم و یا به اسم اشاره بگوید این زن طلاق است. یا به اسم جنس ذکر کند و بگوید زن من طلاق است، اگر طلاق را به یکی از این صورت ها به زن نسبت ندهد، مثلاً بگوید: اگر این کار را نکردم بر من طلاق لازم است، طلاق واقع نمی شود اگرچه نیت داشته باشد زیرا آن را به زن نسبت نکرده است و تنها نیت نسبت را کفایت نمی کند باید طلاق را به لفظ به زن نسبت دهد. آری اگر مرد طلاق را تنها به خود نسبت دهد و بگوید: «من از تو طلاقم یا من از تو بیزارم» طلاق واقع نمی شود اگرچه نیت داشته باشد زیرا مرد محل طلاق نمی باشد.

مسئله ۲۷۳- اگر مرد طلاق را نسبت به جزئی از اجزاء زن داد که استعمال آن در بدن زن شایع بود و از آن جزء تعبیر به کل بدن می شد، مانند نصف $\frac{1}{2}$ سوم حصه $\frac{1}{3}$ (سه یک)، چهار یک، نسبت به جزئی داد که تعبیر از آن به جمیع ذات وی مشهور بود، مانند گردن، بدن، تن، فرج (عورت غلیظه) روی، سر، طلاق واقع می شود. مثلاً مرد برای زن می گوید: نصف تو طلاق است، یا گردن تو طلاق است. اما اگر طلاق را نسبت به جزئی داد که استعمال آن شایع نبود طلاق نمی شود. مگر نیت طلاق را مجازاً داشته باشد که ذکر جزء را نموده اراده کل بدن را دارد طلاق واقع می شود و اگر اراده کل را نداشت طلاق نمی شود. آری اجزای بدن چهار قسم است، در دو قسم آن بدون نیت مجازاً طلاق واقع می شود.

۱- اجزاء شایع.

۲- اجزاء که استعمال آن در کل بدن بدون قرینه مشهور گردیده مانند گردن و...

۳- قسم است که به آن وقتی طلاق واقع می شود که نیت استعمال آن را مجازاً در کل بدن داشته باشد مانند دست.

۴- قسم است که به آن طلاق واقع نمی شود اگرچه کل بدن را اراده داشته باشد، مانند آب

دهان، دندان، ناخن، رگ، اجزاء باطنی انسان مانند دل، جگر، سپرز. به هریک از اینها اگر طلاق را نسبت دهد واقع نمی شود زیرا تعبیر از اینها به کل بدن مشهور و معهود نگردیده است.

مسئله ۲۷۴- اگر مرد گفت: بر من حرام هستی، یا تو بر من حرام کرده شده ای، یا ترا بر خود حرام کردم، یا حلال مسلمانان بر من حرام باشد و یا تو با من در حرام ای، در این الفاظ معتبر عرف و اصطلاح است اگر به عرف مردم این الفاظ در طلاق بائن استعمال شود، طلاق بائن می شود و اگر به طلاق رجعی استعمال شود، رجعی می شود و نیت لازم نیست. در این صورت از خاندان صریح بشمار می رود، اما اگر عرف و اصطلاح این طور باشد که آنها بدون نیت در طلاق استعمال نشوند، بدون نیت طلاق واقع نمی شود. اما مردم عوام در بین طلاق رجعی و بائن فرق کرده نمی توانند و آنها را در حرام شدن، پیش آمد جنسی و استمتاع از زن استعمال می نمایند و آن در طلاق بائن صورت می گیرد. لذا اگر مردم عوام به این الفاظ طلاق دهند، طلاق بائن می شود اما کسی که بین رجعی و بائن فرق می کند نیت آن معتبر است. اگر عرف و اصطلاح این الفاظ را در طلاق استعمال نکند، نه در رجعی و نه در بائن اصلاً به آنها طلاق واقع نمی شود زیرا مبنای فتوی در این الفاظ عرف و اصطلاح است.

مسئله شماره ی طلاق

مسئله ۲۷۵- تعدد شماره ی طلاق مربوط به زن است. اگر مرد آزاد کنیز را به نکاح گرفت تنها مالک دو طلاق است و اگر غلام زن آزادی را نکاح کرد او را سه طلاق داده می تواند. آری طلاق زن آزاد سه است اگرچه شوهرش غلام باشد و طلاق کنیز دو است اگرچه شوهرش آزاد باشد.

مسئله ۲۷۶

هرگاه طلاق صریح را بعدد صریح مقید سازد آن عدد مورد اعتبار است و به آن عمل می شود. اگر مرد برای زن خود گفت: تو دو طلاق هستی، دو طلاق می شود، اگر گفت تو طلاق هستی و سکوت نمود بعد گفت سه یا دو، در صورتی که سکوتش به جهت تنگی

نفس باشد، همان عدد واقع می شود و اگر به اختیارش باشد یک طلاق می شود، و اگر برای زن مدخول بها گفت تو طلاق اید، طلاق اید، دو طلاق می شود، اگر غیر مدخول بها باشد یک طلاق می شود، و اگر گفت تو طلاق اید، تو طلاق اید یا ترا طلاق کردم ترا طلاق کردم یا تو طلاق اید و ترا طلاق کردم، دو طلاق می شود.

مسئله ۲۷۷- اگر طلاق را مقید به اشاره ساخت که دلالت بر عدد و شماره می نمود، و لفظ اینچنین را استعمال نمود و گفت: تو این چنین طلاق اید و به سه انگشت خود اشاره نمود، در این صورت همان عددی که به لفظ اینچنین اشاره نمود واقع می شود. اگر به یک انگشت اشاره نمود، یک می شود، و بدو انگشت، دو طلاق می شود، و به سه انگشت سه طلاق می شود. اگر سه انگشت را باز نمود و دو انگشت را ضم نمود و گفت که من بدو انگشت ضم شده اشاره نمودم سخنش را قاضی قبول نکند زیرا ظاهراً سه طلق واقع می شود، اما عندالله سخنش تصدیق می شود.

مسئله ۲۷۸- اگر طلاق را به اشاره مقید ساخت که بر عدد دلالت می نمود و لفظ مثل را استعمال نمود و گفت تو مثل این طلاق اید و به سه انگشت هموار خود اشاره نمود در این صورت نیتش معتبر است. اگر تشبیه طلاق را به عدد انگشتان خود نیت داشت سه طلاق می شود اما اگر این معنا را قصد داشت که طلاق محکم و سختی هستید و دیگر معنی را قصد نداشت یکی طلاق می شود و اگر نیت سه طلاق را داشت، سه طلاق واقع می شود.

مسئله ۲۷۹- اگر گفت تو طلاق هستی و به سه انگشت خود اشاره نمود و لفظ این چنین و یا مثل را نگفت یک طلاق می شود ولو نیت سه طلاق را داشته باشد زیرا عدد طلاق بدون لفظی که به آن دلالت کند ثابت نمی شود.

مسئله ۲۸۰- اگر گفت تو این چنین می باشی و به انگشت خود اشاره نمود، ولی لفظ طلاق را نگفت بنا به قولی که قواعد فقهی آن را تایید می کند سخنش لغو و باطل است،

هیچ چیزی واقع نمی‌شود اگرچه نیت سه طلاق را داشته باشد زیرا بنا به قوانین مقرر، طلاق بدون لفظی که به آن دالت کند واقع نمی‌شود.

مسئله ۲۸۱- اگر لفظ طالق را نگفت بلکه لفظ طلاق را استعمال نمود، و گفت: تو طلاق هستی، یک طلاق می‌شود خواه نیت داشته باشد یا نداشته باشد، اما اگر نیت سه طلاق را نمود هرچه را نیت کند آن می‌شود.

مسائل نسبت دادن طلاق به وقت یا حمل:

مسئله ۲۸۲- اگر طلاق را به زمان آینده نسبت داد و گفت: تو فردا طلاق‌اید و به رسیدن جزء آن اول طلوع صبح طلاق می‌شود و نیت آخر روزش قضاء اعتبار ندارد اگرچه دیانتاً پذیرفته می‌شود. و اگر گفت تو در فردا طلاق‌اید و ادعا نمود که نیت طلاق را در آخر روز داشتم سخنش قضاء و دیانتاً اعتبار دارد، و اگر طلاق را به دو زمان آینده و حال نسبت داد و گفت: تو فردا امروز طلاق‌اید بدون آوردن حرف عطف، زمان اولش اعتبار دارد و دوم لغو است در فردای آن روز طلاق می‌شود، و اگر امروز را بر فردا مقدم نمود در همان روز طلاق می‌شود.

مسئله ۲۸۳- اگر گفت تو امروز و فردا طلاق‌اید و حرف عطف را ذکر کرد یک طلاق می‌شود زیرا ابتداء طلاقش از همان روز شروع گردیده فردا نیز به لفظ امروز طلاق است. اما اگر لفظ فردا را از امروز جلو کرد گفت: تو فردا و امروز طلاق‌اید، دو طلاق می‌شود. و اگر گفت تو شب و روز طلاق‌اید، یک طلاق می‌شود، زیرا کسی که در شب طلاق شد در روز بعد نیز طلاق است، اما اگر در شب گفت تو بروز و شب طلاق‌اید دو طلاق می‌شود. خلاصه اگر طلاق را به زمان حال و آینده نسبت داد و به زمان حال آغاز نمود، یک طلاق می‌شود و اگر به زمان آینده آغاز نمود دو طلاق می‌شود.

مسئله ۲۸۴- اگر طلاق را به زمان گذشته نسبت داد و گفت: تو دیروز طلاق‌اید یا پیش از

نکاح گرفتن طلاق اید و در حالی که او را در آن روز نکاح کرده بود سخنش اعتبار ندارد و طلاق واقع نمی شود زیرا طلاق را به وقتی نسبت داده که عصمت و حفظ آن را در آن وقت مالک نبوده است، و اگر گفت ترا دیروز طلاق دادم و او را در روز پیش از آن نکاح کرده بود، طلاق می شود. و اگر گفت: تو فردا و امروز طلاق اید، دو طلاق می شود و به عکس آن یک طلاق می شود، و اگر گفت تو دیروز و امروز طلاق اید یک طلاق می شود و به عکس آن دو طلاق.

مسئله ۲۸۵- اگر گفت تو هر روز طلاق اید و نیت نداشت، یک طلاق می شود و اگر هر روز یک طلاق را نیت کرد در سه روز سه طلاق می شود و اگر گفت تو در هر روز طلاق اید در سه روز سه طلاق می شود نیت داشته باشد یا نه.

مسئله ۲۸۶- اگر طلاق را نسبت به جای یا محل داد و گفت: تو در مصر یا مکه مکرمه، یا در شهر تو یا در منزل، یا در سایه یا در آفتاب طلاکید، در حال طلاق می شود، و اگر گفت که نیت من این بود که هرگاه به مصر یا مکه مکرمه داخل شدید طلاکید قضاء قبول نمی شود ولی دیانتاً صحیح است.

مسائل توصیف یا تشبیه طلاق به چیزی:

مسئله ۲۸۷- این بحث دارای چند صورت است.

۱- برای طلاق صفتی را می آورد مثلاً می گوید: تو طلاکید، به طلاق سختی یا پهنآوری یا تو مانند کوه طلاکید در این نوع یک طلاق بائن می شود. زیرا صفت، خبر از زیادت در اصل معنی می دهد و بینونت را موجب می گردد و شرط است که صفتی را برای طلاق بیاورد اگر صفت را برای طلاق نیاورد و این طور گفت تو طلاقی سخت یا پهناور، یک طلاق رجعی می شود.

مسئله ۲۸۸- ۲- اگر طلاق را به اسم تفضیل صفت نمود و گفت تو طلاقی بدترین یا ناپاکترین طلاق و یا مانند آنها یک طلاق بائن می شود.

۳- طلاق را به چیزی بزرگ و کلان تشبیه می‌کند مثلاً می‌گوید: تو طلاقى به طلاقى مانند کوه در این صورت نیز طلاق بائن می‌شود.

۴- طلاق را تشبیه می‌کند به شیء حقیر و پست مثلاً می‌گوید: تو طلاقى به طلاقى مانند سر سوزن بنا به قول معتمد طلاق بائن می‌شود. و اگر گفت تو طلاقى مانند هذا، اگر تشبیه در شماره و عدد را قصد داشت سه طلاق می‌شود. اگر بزرگی و کلانی را نیت داشت یک طلاق بائن می‌شود، و در هر لفظی از الفاظ که ذکر شد اگر نیت سه طلاق داشت، سه طلاق می‌شود ولی نیت دو طلاق درست نمی‌شود زیرا عدد خالص است.

مسئله ۲۸۹- اگر طلاق را به شماره‌ی چیزی تشبیه نمود که آن چیز شماره و عددی ندارد مثلاً گفت: تو طلاقى به شماره خاک یا آفتاب، یک طلاق رجعی می‌شود، و اگر بشماره‌ی چیزی تشبیه نمود که دارای عدد و شماره است و گفت تو طلاقى مانند موه‌ای دست یا ساق پای من یا تو طلاقى به شماره‌ی ریگ‌ها سه طلاق می‌شود.

آیا شوهر می‌تواند همسر یا دیگری را در طلاق کفیل خود سازد؟

مسئله ۲۹۰

واضح و ثابت است که مالک و اختیار دار طلاق مرد است نه زن، زیرا مرد مکلف است که بر همسر و اولادش تا وقت ثبوت نکاح و بعد از آن تا مدت معینی نفقه کند و مهر و دیگر مصارف مقرر شرعی را برایش بدهد و این‌ها نفقات و مصارفی است که بعد از فراغ و جدایی حساب شود. از این رو عدالت در این است که طلاق به دست مرد باشد بخاطری که او غرامت و تاوان مال و مصارف آن را می‌دهد و بسا اوقات از دادن نفقات لازم، بر زن طلاق داده عاجز بوده اقدام به طلاق نمی‌کند و فامیل و خانواده‌اش بر هم نمی‌خورد و به حیات اجتماعی و فامیلی خود دوام می‌دهد. اما اگر طلاق به اختیار زن باشد به مجردی که غضبش شعله ور گردد بدون تأمل بی‌باکانه طلاق را واقع می‌کند زیرا مکلفیت مال به دوشش نیست تا او را از طلاق دادن جلوگیری کند بلکه بسا اوقات برای انتقام گرفتن از شوهرش در گرفتن حقوق و مصارف مالی به طلاق مبادرت می‌نماید. اضافه بر آن طوری

که قبلاً در بیان حکمت اختیار طلاق به مرد اشاره شد زن طبعاً متأثر می شود و تصمیم می گیرد و به جزئی حادثه‌ی اقدام به طلاق می نماید. و هرگاه نظر به دلایل فوق ثابت شد که طلاق ملک و مال شوهر است او می تواند دیگری را در طلاق نائب و جانشین خود سازد.

مسئله ۲۹۱- نیابت در طلاق سه قسم است، اول شوهر کسی را می فرستد تا به او خبر دهد که شوهرش برایش می گوید تو اختیار دارید، رسول و فرستاده شوهر فقط سخن او را به زنش می رساند هرگاه آن خبر برایش رسید و او نفس خود را طبق شرایط مقرر اختیاری نمود طلاق می شود.

وکیل کردن شوهر دیگری را

مسئله ۲۹۲- شوهر وکیلی را بجای خود نصب می کند تا او را طلاق دهد، فرق رسول و وکیل آن است که رسول عین سخن شوهر را نقل می دهد و به زن می رساند اما وکیل به لفظ خود تکلم می نماید و عین سخن شوهر را نمی رساند.

مسئله ۲۹۳- تفویض است و آن عبارت از تملیک طلاق است برای شخص دیگری. کسی که تفویض طلاق به آن می شود اختیار دارد و به خواهش خود عمل می کند ولی وکیل طبق خواست مؤکل خود عمل می کند. توکیل و تفویض در چند چیز فرق دارند:

۱- شوهر هرگاه تفویض طلاق را نمود نمی تواند رجوع کند. اگر به زن خود گفت: تو خود را طلاق ده، به مجرد این سخن مالک طلاق خود می شود اگرچه زن نگوید قبول نمودم و مرد نمی تواند رجوع کند و یا او را برطرف سازد اما مؤکل وکیل را برطرف کرده می تواند.

۲- تفویض به دیوانه شدن شوهر باطل نمی شود و توکیل باطل می گردد.

۳- در تفویض، هوشیاری کسی که طلاق به آن تفویض گردیده شرط است ولی در توکیل

شرط نیست. اگر تفویض طلاق به زن دیوانه خود یا به بچه‌ی نادان نمود و آنها طلاق را واقع نمودند صحیح است اما در توکیل از اول کار عقل و هوشیاری شرط است.

۴- تفویض مقید به همان مجلس است اگر کسی که طلاق به آن تفویض گردیده پیش از طلاق و یا اختیار بر خواست تفویضش باطل می شود.

مسئله ۲۹۴- تفویض سه است: ۱- لفظ صریح طلاق به مشیت و خواست او را مقید سازد یا خیر، مانند: طلاق کن نفس خود را، یا نفس خود را طلاق کن، هر وقتی که می خواهید. هرگاه این الفاظ را مرد برای همسر خود بگوید و زن در همان مجلس خود را طلاق دهد، طلاق واقع می شود.

۲- لفظ اختیارکن خود را. ۳- امر و کار تو بدست تو است. این دو لفظ کنایه است، در این الفاظ وقتی طلاق می شود که سه شرط وجود داشته باشد:

الف: شوهر نیت طلاق را بنماید.

ب: زن هم این نیت را بکند.

ج: طلاق را زن به خود یا به شوهر خود نسبت دهد. تفویض به این الفاظ وقتی صحیح می شود که در آن مجلس که شوهر طلاق را به زن تفویض نموده در همان مجلس که رو بروی شوهر خود نشسته است طلاق دهد. اگرچه مجلس مدتی طولانی شود، یک روز یا بیشتر را در برگیرد بشرطی که از آن مجلسست بیرون نرود. اری تفویض را، نقل خوردن از آن مجلس بجای دیگری یا کاری را بکند که دلالت بر منصرف شدن از طلاق دارد مانند سخن زدن به حرف های که به آن موضوع ارتباط نداشته باشد یا به خیاطی شروع کند و مانند آن باطل می سازد.

مسئله ۲۹۵

اگر برای تفویض وقتی معین نمود و این طور گفت: تو خود را در اثناء مدت دو ماه طلاق دهید یا مانند آن، زن می تواند در همین مدت خود را طلاق دهد. اگر گفت تو خود را هر وقتی که می خواهی طلاق دهید، زن می تواند هر وقت که بخواهد خود را طلاق دهد

و رجوع به هیچ صورت درست نمی شود زیرا زن را مالک طلاق ساخته است.

مسئله ۲۹۶- رفتن کشتی به تفویض ضرری ندارد. اگر کشتی در حال رفتار بود و طلاق را به زن تفویض نمود، رفتن کشتی تفویض را باطل نمی کند بلکه برخاستن از جای نشست و یا کاری کند که دلالت به اعراض آن نماید تفویض را باطل می کند.

مسئله ۲۹۷- اگر مرد برای زن گفت: خود را طلاق کن، زن گفت من طلاقم، یک طلاق می شود اگر در جواب گفت من خود را طلاق می دهم طلاق نمی شود مگر در صورتی که به عرف و اصطلاح صیغه مضارع برای طلاق استعمال شود یا نیت ایجاد و انشاء طلاق را داشته باشد و منظورش وعده‌ی طلاق نباشد.

مسئله ۲۹۸- اگر مرد گفت خود را طلاق کن زن در جواب گفت نفس خود را اختیار نمودم طلاق نمی شود زیرا آن کلام زن از الفاظ تفویض نیست و کلامش لغو می باشد، مگر در صورتی که مرد و زن هر دو نیت طلاق داشته باشند. در این صورت طلاق واقع می شود، زیرا این کلام کنایه است و با نیت طلاق واقع می شود.

تفویض و سپردن طلاق به لفظ اختیار کن:

مسئله ۲۹۹- تفویض و سپردن طلاق به لفظ اختیار کن، این لفظ از الفاظ کنایه است بدون نیت طلاق واقع نمی شود و نیت سه طلاق در آن صحیح نمی گردد زیرا معنی اختیار عبارت از خلاص نمودن وی است از قید و بند زن و شوئی و این هدف به جدایی و بینونت که مقتضی این لفظ است متحقق می شود و مقتضای آن عمومیت ندارد زیرا به اندازه‌ی ضرورت بکار برده می شود که عبارت از بینونت است و بینونت کبری که سه طلاق است درست نمی شود زیرا لفظ احتمال آن را ندارد.

مسئله ۳۰۰- به لفظ اختیار کن وقتی طلاق واقع می شود که شوهر و یا زن یکی از دو لفظ

را بیاورند لفظ نفس یا اختیار را، مثلاً شوهر می گوید: اختیار کن به اختیار کردنی، زن می گوید: اختیار کردم، یا شوهر می گوید: اختیار کن، زن می گوید: اختیار کردم به اختیار کردنی، مانند این سخن که برای زن می گوید مادر خود را اختیار کن، یا طلاق را اختیار کن، زن می گوید: اختیار کردم، و اگر برای زن گفت اختیار کن، گفت مادر یا پدر یا فامیل یا شوهرها را اختیار نمودم طلاق بائن می شود.

مسئله ۳۰۱- اگر مرد گفت اختیار کن و زن گفت اختیار کردم و به هیچ یک از مرد و زن لفظ نفس و اختیار کردن را یا پدر و مادر و مانند آنها را ذکر نکرد، طلاق نمی شود. باید ذکر آنها در کلام یکی از مرد و زن بشود. اگر زن در جواب گفت: شوهر و نفس خود را اختیار نمودم طلاق واقع نمی شود، و به عکس آن واقع می شود. یا اینطور بگوید نفس خود و شوهر خود را اختیار نمودم طلاق واقع می شود، و اگر گفت نفس خود و یا شوهر خود را اختیار نمودم طلاق واقع نمی شود. اگر شوهر گفت نفس خود را اختیار کن و بعد شوهر گفت اگر تو مرا اختیار کنی این قدر مبلغ برای تو می دهم و بعد از آن شوهر خود را اختیار نمود اختیارش باطل و بر شوهر مال لازم نمی شود.

مسئله ۳۰۲- آوردن لفظ نفس یا لفظی که به جای آن می ایستد مانند اختیار یا پدر، مادر یا مانند آن باید متصل به لفظ اختیار نمودم باشد. اگر مرد گفت: خود را اختیار کن، زن گفت: اختیار نمودم بعد از مدتی سکوت در همان مجلس گفت: نفس خود را، درست می شود. اما اگر از مجلس برخاست و بعد گفت: نفس خود را، صحیح نمی شود. و اگر مرد برای زن سه مرتبه گفت: اختیار کن، اختیار کن، اختیار کن و زن گفت اختیار نمودم یا اختیار نمودم یا اختیار کردنی، سه طلاق می شود به هر کدام که نیت طلاق را داشته باشد. اگر مرد گفت به لفظ اول طلاق و به دولفظ دیگر مسکن را اراده داشت قاضی سخن او را نپذیرد، ولی اگر راست بگوید دیانتاً برایش فایده می کند. خلاصه در کنایه نسبت طلاق یا چیزی که بجای آن ایستاده شود مانند دلالت حال یا مؤکد ساختن به تکرار شرط است.

مسئله ۳۰۳- اگر مرد برای زن گفت نفس خود را اختیار کن و سه بار تکرار نمود، زن گفت اول با میانه را اختیار نمودن یا نفس خود را به طلاق اختیار کردم یا اول را اختیار نمودم یک طلاق بائن می شود و اگر گفت نفس خود را به طلاق اختیار کن، زن گفت نفس خود را اختیار نمودم، طلاق رجعی می شود.

مسئله ۳۰۴- مرد کسی را به نزد زن فرستاد و گفت که زن مرا مخیره گردان، زن پیش از رسیدن آن مرد خبر شد تا آن مرد به نزدش نرود و او را مخیره نسازد اختیار برایش ثابت نمی شود. اما اگر مرد گفت او را به مخیره بودن خبر ده و پیش از خبر دادن مرد، زن خبر شد و نفس خود را اختیار نمود، صحیح می شود.

تفویض و سپردن طلاق به زن به لفظ «امرک بیدک»

مسئله ۳۰۵- در لفظ «امرک بیدک» (کار تو به دست تو است) در صورت نیت وی طلاق بائن می شود و نیت سه طلاق در این لفظ صحیح می شود، ولی در لفظ اختیار نیت سه طلاق صحیح نیست طوری که قبلاً بیان شد. اگر به زن خود گفت: کار تو به دست خودت می باشد و نیت سه طلاق را داشت، زن در جواب گفت: نفس خود را اختیار نمودم یا نفس خود را به یک اختیار نمودم یا کار خود را اختیار نمودم، یا تو بر من حرام هستی یا من از تو جدایم، یا طلاقم یا تو از من جدائید، سه طلاق می شود. اگر نیت سه طلاق را نداشت یک طلاق بائن می شود.

مسئله ۳۰۶- هر شرطی که در لفظ اختیار بیان شد در امرک بیدک نیز شرط است، از قبیل ذکر نفس و یا جای نشین آن باید زن بگوید نفس خود را اختیار نمودم یا امر خود را اختیار نمودم و بعد شوهر از تفویض بازگشت کرده نمی تواند و زن باید در همان مجلس نفس خود را اختیار نماید و تمام شرایط که در تفویض و اختیار بیان شد در امر بید نیز شرط است.

مسئله ۳۰۷- امر تو بدست چپ تو یا به بینی تو یا به زبان تو یا به دهان تو است، مثل امر بید است و در امر بید لازم نیست که زن کبیره و بالغه باشد و در صغیره نیز صحیح می شود،

و طلاق ترا برایت عاریت دادم یا امر تو بید خداست یا امر من بدست تو است این الفاظ نیز مانند امر بید است.

مسئله ۳۰۸- اگر مرد گفت امر تو به دست تو است و نیت طلاق را داشت و زن حاضر بود و شنید، در همان مجلس اختیار دارد و اگر نشنید وقتی که دانست یا به او خبر رسید می تواند اختیار نماید و اگر حاضر نبود و شوهر اختیار مطلق را برایش داده بود در همان مجلس که خبر به وی برسد اختیار دارد و اگر مقید به وقت باشد و در همان وقت برایش خبر رسید اختیار برایش ثابت است و اگر بعد وقت تعیین شده دانست اختیارش باطل است.

مسئله ۳۰۹

هر لفظی که صلاحیت واقع گردانیدن طلاق را از جانب شوهر داشته باشد از طرف زن جواب شده می تواند و اگر صلاحیت واقع کردن طلاق را نداشت از جانب زن جواب شده نمی تواند. اگر زن در جواب گفت: من طلاقم یا نفس خود را طلاق نمودم، صحیح است، زیرا اگر شوهر طلاق را به زن نسبت دهد صحیح می شود اما اگر زن در جواب اختیار گفت من ترا طلاق کردم صحیح نیست زیرا مرد به طلاق صفت کرده نمی شود.

مسئله ۳۱۰- هرگاه شوهر برای مردی گفت امر همسرش به دست تو است، وکیل پیش از برخاستن از مجلس او را طلاق داد، یک طلاق بائن می شود. یعنی در صورتی که شوهر نیت سه طلاق را داشته باشد در این صورت سه طلاق می شود و اگر وکیل پیش از طلاق دادن از مجلس برخواست امر و تفویض اش باطل می شود.

مسئله ۳۱۱- اگر زن در جواب امرک بیدک مرد گفت: نفس خود را طلاق نمودم یا نفس خود را به یک طلاق اختیار نمودم یک طلاق بائن می شود. زیرا معتبر تفویض شوهر است نه واقع نمودن زن.

مسئله ۳۱۲- اگر گفت امر تو به دست تو است امروز و بعد از فردا، شب را شامل نمی شود. اگر همان روز را رد نمود در آن روز اختیارش باطل می شود و بعد از فردا اختیارش به قوت خود باقی است و در شب طلاقش صحیح نمی شود و از یک طلاق خود را زیادتر داده نمی تواند و اگر گفت امروز و فردا امر تو بدست تو است، شب داخل می باشد و اگر در روز رد نمود فردا نیز تفویضش باقی نمی ماند زیرا یک تفویض است. ولی اگر گفت امروز امر تو بدست تو است و فردا امر تو بدست توست، دوبار لفظ امر را آورد بر یکی از آنها دیگر آن رد نمی شود و این قول شامل امشب را نمی شود. آری رد زن وقتی اعتبار دارد که پیش از قبول کردن رد نماید اما بعد از قبول ردش صحیح نیست.

مسئله ۳۱۳- اولیاء زن طلاقش را از شوهرش درخواست نمودند، شوهر در جواب برای پدر زن خویش گفت: از من چه می خواهی هر چه می خواهی بکن و از نزدش بیرون شد، پدر وی او را طلاق داد اگر شوهر نیت تفویض را نداشته باشد طلاق نمی شود و در صورت نیت تفویض طلاق می شود.

مسائل مشیت و خواستن طلاق

مسئله ۳۱۴- مرد برای زن گفت: خود را طلاق کن و نیت طلاق را نداشت یا یک و یا دو طلاق را نیت داشت، زن خود را طلاق نمود، یک طلاق رجعی می شود و اگر زن خود را سه طلاق نمود و مرد نیت سه طلاق را داشت واقع می شود. اگر گفت هر زنی را که می خواهی طلاق دهی شامل خود او را نمی شود.

مسئله ۳۱۵- اگر مرد گفت نفس خود را طلاق کن، زن در جواب گفت: نفس خود را جدا ساختم، طلاق رجعی می شود. اگر زن در جواب گفت اختیار کردم طلاق نمی شود.

مسئله ۳۱۶- در هر قسم تفویض، مخیر ساختن، امر بید، مشیت و خواستن، شوهر نمی تواند باز گردد و رجوع نماید، ولی مقید به مجلس است. اگر زن در همان مجلس اختیار

نمود، صحیح است ورنه صحیح نیست، مگر در صورتی که قید (هر وقتی که بخواهی) و ماند آن را افزود کند در این صورت در مجلس و بعد آن طلاق واقع می شود و به مجلس تنها وابسته نمی باشد.

مسئله ۳۱۷- اگر شخصی را وکیل کرد و برایش گفت زن مرا طلاق کن، یا برای زن خود گفت انبأخ خود را طلاق کن به مجلس مقید نمی باشد و از سخن خود بازگشت کرده می تواند.

مسئله ۳۱۸- اگر برای شخص گفت: زن مرا طلاق کن اگر بخواهد، وقتی وکیل می شود که زن طلاق خود را بخواهد. اگر زن دانست و طلاق خود را خواست در همان مجلس وکیل می تواند او را طلاق دهد. اگر از مجلس برخاست و کالتش باطل می شود. اگر مرد گفت نفس خود را سه طلاق یا دو طلاق کن و زن خود را یک طلاق نمود، یک طلاق می شود.

مسئله ۳۱۹- اگر مرد طلاق زن را به زمان خواستن زن بطور عموم نسبت داد و گفت تو طلاقی هر وقتی که می خواهی و مانند آن، وزن امر او را رد نمود و گفت نمی خواهم رد نمی شود بلکه بعداً می تواند طلاق خود را بخواهد و به مجلس مقید نمی باشد و زن خود را فقط یک طلاق داده می تواند. اگر مرد برای زن گفت هر باری که می خواهی تو طلاقی، تا سه طلاق بطور جداگانه می تواند خود را طلاق دهد، اما به یک بار دو یا سه طلاق داده نمی تواند.

مسئله ۳۲۰- اگر مرد گفت تو طلاقی اگر بخواهی و نخواهی و خواستن و ناخواستن را یک شرط گردانید، طلاق نمی شود و اگر شرط را مکرر نمود و جزاء را مقدم گردانید و گفت تو طلاقی اگر بخواهی و اگر نخواهی طلاق را بخواهد یا نخواهد در حال طلاق می شود و اگر گفت: اگر تو طلاق را دوست داری طلاقت و اگر تو طلاق را دشمن داری طلاقت، طلاق نمی شود زیرا امکان دارد که طلاق را نه دوست داشته باشد و نه دشمن.

مسئله ۳۲۱- مرد گفت اگر یک روز روزه گرفتی تو طلاق، وقت غروب آفتاب طلاق می شود، و این سخن مرد اگر روزه گرفتی یا هرگاه در روزی یا در ماهی روزه گرفتی به یک ساعت گرفتن طلاق می شود. اگر گفت هرگاه نمازی را خواندی طلاق بد خواندن دو رکعت طلاق می شود و هرگاه نماز خواندی به خواندن یک رکعت طلاق می شود.

مسائل تعلیق طلاق

مسئله ۳۲۲- تعلیق به اصطلاح فقه ارتباط و وابسته بودن مضمون یک جمله به مضمون جمله‌ی دیگری است که بطور مجاز بنام قسم یاد می شود. زیرا یمین اصلاً به معنی قوه است و یکی از دو دست را یمین می نامند، بواسطه‌ی که بر دست دیگر قوت بیشتری دارد و قسم و سوگند به خدا (ج) یمین گفته می شود زیرا انسان را بر فعل یا ترک محلوف علیه مصمم و قوی می سازد و از تردید پیش از قسم او را نجات می دهد و شکی نیست که معلق ساختن چیزی که به نزدش خوش آیند نیست بر امری که در حین وجود آن امر موجود شود امتناع و بازداشتن او را قوی می سازد و معلق ساختن چیزی که انسان او را دوست دارد بر امر دیگری سبب زیادت اجزاء آن می شود. تعلیق به شرط‌های درست می شود که موجود نباشد اما در شرف وجود باشد مثلاً می گوید اگر آسمان بالای ما باشد تو طلاق در حال طلاق می شود و اگر شرط امری محال بود، مانند اگر شتر در سوراخ سوزن داخل شود تو طلاق، طلاقش باطل و لغو است.

مسئله ۳۲۳- اگر مردی برای زن بیگانه گفت اگر او را نکاح کردم سه طلاق باشد، بنا به قول فتاویٰ بزازیه به نکاح فضولی می تواند نکاح کند این طور که به نزد عالم برود و قسم خود و احتیاج خود را به نکاح فضولی بیان دارد، شخص عالم زن را به نکاح فضولی برایش نکاح کند و به افعال نکاح او را اجازه دهد مانند ارسال مهر و ... حائث نمی شود. در همه حروف شرط قسمش بوجود شرط تمام می شود و دوباره حائث نمی شود، مگر در لفظ کلما (هر باری) که قسمش بوجود شرط تمام نمی شود و به نهایت هم نمی رسد زیرا (کلما) (هر باری) به معنی عموم افعال می آید و هر باری که فعل بوجود آید

حادث می شود، مثلاً اگر مرد گفت: «ان دخلت الدار فانت طالق» اگر داخل حویلی (خانه) شدی طلاق، و یک بار داخل گردید طلاق می شود و در دومین بار اگر داخل شد طلاق نمی شود. اما در کلمات (هر بار) در دوم و سوم بار داخل شود طلاق می شود. یعنی اگر سه مرتبه به حویلی داخل شود طلاق می شود. فتاوی قاضیخان حروف شرط را به فارسی تفصیل خوبی داده است که عبارت آن ذیلاً نقل می شود: (رجل حلف بالفارسیة و قال: «هرگاه من این کار کنم فکذا فهذه جملة الفاظ الفارسیة» هر وقت، هرگاه، هرچه گاه، هر زمان، همی، همیشه و هر بار) فی واحدة منها يتكرر الحث بتكرار الفعل فی قولهم و هو - هر بار - کما لو قال بالعربیة كلما دخل الدار فامرءته طالق فدخل الدار مراراً يتكرر الطلاق بتكرار الدخول و فیما سواها من الفاظ (هرگاه و هر زمان) لا يتكرر الحث بتكرار الفعل و لا يحث الامرءة واحدة و قال بعضهم فی قوله - هر زمان و هرگاه - يتكرر الحث بتكرار الفعل لان قوله (هر) تفسیر قوله كل و كلما فيوجب الاضافة و التعميم و قال بعضهم لا يتكرر الحث الا فی قوله (هر بار) و عليه الاعتدال....)

مردی به فارسی قسم خورد و گفت: هرگاه من این کار را بنمایم غلامم آزاد باشد، در یکی از تمام این الفاظ فارسی (هر وقت و ... بنا به قول شان به تکرار فعل و شرط مکرراً حادث می شود و آن کلمه هر بار است چنانکه این کلمه را به عربی بگوید: كلما دخل الدار فامرءته طالق) بحویلی چند بار داخل شد به همان اندازه طلاق می شود و در لفظ «هرگاه و هر زمان» به تکرار فعل و شرط، حادث شدنش تکرار نمی شود و به غیر از یک مرتبه بیشتر حادث نمی شود و بعضی گفتند که در هر زمان و هرگاه حث تکرار می شود، زیرا هر به معنای كل و كلما است، و بعضی می گویند فقط در هر بار مکرراً حادث می شود و این قول معتمد است.

مسئله ۳۲۴

اگر مرد گفت: «كلما قعدت عندك فامرءته طالق فقعد عنه ساعة طلقت ثلاثاً» هر باری که به نزد تو نشستم زن طلاق باشم، بنزدش یک ساعت نشست سه طلاق می شود.

مسئله ۳۲۵- قسم در كل و كلما (هر باری) به مرتبه اول وجود شرط تمام نمی شود بلکه بعد سه طلاق تمام می شود. مثلاً گفت برای زن اگر به حویلی (خانه) داخل شوی تو

طلاق، زن یکبار به حویلی رفت طلاق می شود، دوباره اگر برود طلاق نمی شود. ولی اگر گفت کلمه هر باری به حویلی بروی تو طلاق، تا سه مرتبه به حویلی داخل شود سه طلاق می شود. چون طلاق از سه بیشتر نیست بعد از سه طلاق قسمش منحل می شود و بعد از شوهر دوم اگر واپس شوهر اول را به نکاح گرفت و به حویلی (خانه) رفت طلاق نمی شود مگر در صورتی که کلمه (هر باری) را بر نکاح کردن آورد و بگوید «کلمه تزوجت فانت طالق» هر باری که ترا نکاح نمودم تو طلاق، در این صورت بعد از شوهر دوم به مجرد نکاح شوهر اول طلاق می شود. زیرا این کلمه را بر سبب ملک که نکاح کردن است داخل نموده و آن غیر متناهی است و حدی ندارد، کلمه ی کلمه (هر باری) برای عموم افعال است و کلمه ی کل برای عموم اسم ها است، زیرا کلمه بر افعال و کل بر اسماء داخل می شود. هر کدام از اسماء عموم چیزی که بر آن داخل شونده فائده می دهد. هرگاه یک فعل و بایک اسم موجود شود یمین و قسم نسبت به آن تمام می شود و نسبت به افعال و اسماء دیگر باقی است و به مجردی که محلوف علیه موجود شود حانث می گردد. چون محلوف علیه طلاهای ملک معین و موجود است و آن متناهی است به تمام شدن آن که سه طلاق است یمینش تمام می شود.

مسئله ۳۲۶- اگر مرد برای زن اول خود گفت: اگر من فلان زن را بر بالای تو به نکاح گرفتم طلاق است اگر او را در حال ثبوت نکاح وی گرفت طلاق می شود و اگر زن اولی را طلاق بائن نمود و در بین عده وی او را نکاح نمود طلاق نمی شود و اگر زن اولی در بین عده ی طلاق رجعی بود و یا «بر بالای تو نگفت» و زن جدید را نکاح کرد، زن جدیدش طلاق می شود.

مسئله ۳۲۷

اگر مردی برای پدر و مادر خود گفت: اگر شما به من زن دادید او سه طلاق است و پدر و مادرش بدون امرش او را زن دادند طلاق نمی شود، و اگر پدر و مادرش به امرش او را زن دادند بنا به قول صحیح طلاق می شود.

مسئله ۳۲۸- اگر مرد برای زن گفت به هرگونه که می خواهی طلاق، در حال طلاق رجعی می شود. اگر زن طلاق بائن یا سه طلاق را خواست و مرد هم نیت داشت هرچه را زن بخواهد واقع می شود و اگر شوهر نیت مخالف را داشت و زن مدخول بها بود طلاق رجعی واقع می شود و اگر مرد هیچ نیتی نداشت خواست زن معتبر است بائن بخواهد یا سه طلاق.

مسئله ۳۲۹- اگر مرد برای زن خود گفت اگر فلانی را بالای توبه نکاح گرفتم او طلاق است و بعد زن خود را به طلاق بائن طلاق داد و در بین عده اش فلانی را به نکاح گرفت طلاق نمی شود و اگر در عده ی طلاق رجعی بود او را نکاح نمود طلاق می شود. در صورت غیر مدخول بها طلاق بائن می شود و اختیارش باطل می گردد زیرا عده ندارد و محل طلاق باقی نیست، اما اگر خلوت صحیحه نموده بود عده لازم می شود و طلاق رجعی واقع می گردد و اختیارش باقی است.

مسئله ۳۳۰- اگر مرد برای زن گفت تو طلاق. هر قدر یا هر چه بخواهی، زن در همان مجلس هر چه بخواهد یک یا دو یا سه طلاق واقع می شود و بنا به ظاهر مذهب نیت شوهر شرط نیست. اگر زنش رد نمود و گفت طلاق خود را نمی خواهم و یا کاری کرد که دلیل بناخواستن آن بود، مثلاً خواب شد یا از مجلس درخواست رد می شود.

مسئله ۳۳۱- اگر مرد برای زن خود گفت تو طلاق اگر طلاق را دوست داری و تو طلاق اگر دوست نداشته باشی و زن در جواب گفت: نه دوست دارم و نه دشمن، یا سکوت کرد طلاق واقع نمی شود. اما اگر گفت من طلاق را دوست دارم یا گفت طلاق را دوست ندارم و دشمن دارم طلاق واقع می شود.

مسئله ۳۳۲- معلق ساختن طلاق به هر یک از خواست و اراده، رضا، خواهش، دوستی و به چیزها و صفت هایی که دیگری بغیر از زن اطلاع ندارد مالک ساختن زن است بنحوی که

در آن معنای تعلیق است، لذا مقید به مجلس است مانند امر بید بخلاف تعلیق بغیر آنها که مقید به مجلس نیست زیرا تعلیق خالص است، مثلاً اگر گفت: تو طلاق اید اگر بخواهید در مجلس، اگر خواست طلاق می شود و بعد از آن طلاق نمی شود. اما اگر گفت اگر به نزد فلان رفتی طلاق، مقید به مجلس است هر وقتی که به آن مجلس برود طلاق می شود.

مسئله ۳۳۳- اگر مردی برای زن خود گفت: تو طلاق، طلاق، یا تو طلاقید تو طلاقید یا ترا طلاق دادم ترا به تحقیق طلاق دادم یا تو طلاق و تو را به تحقیق طلاق داده بودم در صورتی که زن مدخول بها باشد دو طلاق می شود. و اگر مرد گفت به طلاق دوم قصد خبر طلاق اول را داشتم به نزد محکمه قبول نمی شود اما عندالله پذیرفته می شود.

اگر مرد گفت تو طلاقید و طلاقید و معلق به شرط نگردانید اگر مدخول بها باشد سه طلاق می شود و در غیر مدخول بها یک طلاق می شود. اگر گفت تو طلاقید پس طلاقید یا تو طلاقید بعد طلاقید یا طلاقید طلاقید نیز همین حکم را دارد. اگر مرد برای زن گفت تو طلاقید تو طلاقید و گفت به اول طلاق رانیت داشتم و به دوم و سوم فهماندن آن را قصد داشتم دیانتاً سخنش قبول می شود اما در محکمه شرعی سه طلاق می شود.

ضابطه: هرگاه لفظ طلاق را تکرار کرد با حرف واو یا بدون آن طلاق متعدد می شود و اگر به طلاق دوم اول رانیت داشت به نزد قاضی شریعت پذیرفته نمی شود. مرد برای زن مدخول بها گفت: ترا یک طلاق ترا یک طلاق ترا یک طلاق، سه طلاق واقع می شود چنانکه به عربی بگوید: انت طالق، انت طالق، انت طالق سه طلاق می شود.

مسئله ۳۳۴- مردی برای زن خود گفت: ترا طلاق یا طلاق ترا طلاق می شود. اگر برای زن مدخول بها گفت: دادمت یک طلاق و سکوت نمود، بعداً گفت دو طلاق و سه طلاق، سه طلاق می شود. اگر گفت ترا یک و سکوت نمود و بعد گفت دو طلاق، سه طلاق می شود و اگر دو طلاق گفت بدون واو عطف اگر نیتش عطف باشد سه طلاق می شود ورنه یک طلاق می شود.

مسائل استثناء

مسئله ۳۳۵- استثناء فقط در الفاظ و صیغه‌های خبری جاری می‌شود و حکم آن ثابت می‌گردد و در امر و نهی جاری نمی‌شود و باید شنیده شود. مثلاً اگر گفت غلام من را بعد از مرگ من آزاد کنید، اگر خدا بخواهد، استثناء (اگر خدا بخواهد) کاری نمی‌کند می‌توانند غلام او را آزاد نمایند و از حلوانی نقل قول شده استثناء چیزها را باطل می‌کند که مخصوص زبان باشد مانند طلاق و بیع و ... اما چیزهایی که به زبان اختصاص ندارد استثناء او را باطل نمی‌کند مانند روزه اگر گفت روزه فردا را نیت کردم اگر خدا بخواهد به همان نیت می‌تواند آن را اداء نماید.

مسئله ۳۳۶- استثناء باید متصل باشد در منفصل صحیح نیست اگر بین مستثنی و مستثنی منه جدایی آمد و بدون نفس کشیدن سکوت نمود یا سخن بیهوده را گفت استثناء صحیح نمی‌شود مثلاً اگر برای زن گفت طلاقید و بدون قطع شدن نفسش سکوت نمود و بعد گفت سه طلاق، یک طلاق می‌شود.

مسئله ۳۳۷- اگر بین مستثنی منه و مستثنی نفس کشید یا سرفه نمود یا آروغ زد یا عطسه کرد یا زبانش گران و ثقیل بود یا بعد از برداشتن دست از دهان استثناء را ذکر نمود یا فاصل با فائده آورد، مانند تاکید مثلاً گفت طلاقید، طلاقید انشاء الله یا مانند تکمیل مثلاً گفت تو طلاق‌ی یک و سه انشاء الله یا کلمه را در میان آورد که حد لازم می‌شود، مانند تو طلاق‌ی ای زناکار انشاء الله. یا طلاق، مانند یا طلاق شده انشاء الله در این صورت ها استثناء صحیح است و طلاق واقع نمی‌شود و حد لازم نمی‌گردد. زیرا بنا به قول صحیح استثناء به طلاق و به صفت هر دو تعلق می‌گیرد.

اگر فاصل سخن لغو و بی فایده بود اعتبار دارد و طلاق واقع می‌شود، مثلاً گفت تو طلاق‌ی به طلاق رجعی انشاء الله تعالی طلاق واقع می‌شود. زیرا کلمه طلاق رجعی بی فایده است از خود (تو طلاق‌ی فهمیده می‌شود. اگر گفت تو طلاق‌ی بائن انشاء الله (اگر خدا بخواهد) طلاق نمی‌شود و استثناء صحیح می‌گردد.

مسئله ۳۳۸- در استثناء قصد و گفتن شرط نیست اگر گفت تو طلاقى و فوراً انشاء الله (اگر خدا بخواهد) نوشت یا تو طلاقید نوشت و فوراً انشاء الله گفت یا انشاء الله را بعد از نوشتن محو کرد یا معنی آن را نمی دانست طلاق واقع نمی شود.

مسئله ۳۳۹- اگر طلاق را بخواستن کسی که خواستش معلوم نیست یا خواست ندارد مانند انس، جن، ملک، دیوار حمار و... معلق گردانید، مثلاً گفت تو طلاقى اگر جن بخواهد یا اگر دیوار بخواهد. یا مشیئت و خواست را مشترک گردانید، مثلاً گفت تو طلاقى اگر خدا بخواهد و اگر زید بخواهد طلاق واقع نمی شود.

مسئله ۳۴۰- اگر مشیئت و خواست را مقدم نمود و حرف فاء و یا معنی آن را ذکر ننمود و گفت اگر خدا بخواهد طلاقى، بنا به قول مفتی به طلاق واقع نمی شود و اگر حرف فاء یا معنی آن را آورد و گفت اگر خدا بخواهد پس تو طلاقى، واقع نمی شود.

مسئله ۳۴۱- اگر گفت تو طلاقى بخواست خدا یا با کرده و یا به مشیئت و یا برضاء او تعالی طلاق واقع نمی شود و اگر آنها را نسبت به بنده داد تملیک گفته می شود و تنها در مجلس اعتبار دارد و اگر گفت تو طلاقى به امر خدا یا به حکم یا به قضاء یا به اذن یا به علم یا به قدرت خداوند، مثلاً گفت تو طلاقى به امر خدا در حال طلاق می شود اگر اینها را نسبت به بنده داد هم طلاق می شود، مثلاً گفت تو طاقى به امر فلان.

استثناء وضعی

مسئله ۳۴۲- استثناء دو نوع است :

۱- عرفی است که بعضی آن را به نام استثناء تعطیل یاد کرده اند و آن استثناء معلق بخواست است چنانکه گذشت.

۲- استثناء وضعی است که به حرف الا (مگر) و دیگر حروف استثناء بیان می شود و ما بعد آن از حکم ماقبل آن بیرون است و به پنج چیز باطل می شود:

الف: به سکت و فاصله.

ب: به افزونی بر مستثنی منه.

ج: به برابری.

د: به بیرون نمودن بعضی طلاقها.

ه: به باطل کردن بعضی طلاقها مانند: تو طلاق دو طلاق و دو طلاق مگر سه طلاق.

مسئله ۳۴۳- استثناء کل باطل است مثلاً گفت تو سه طلاق مگر یک طلاق یک طلاق یا تو سه طلاق مگر سه طلاق. مستثنی وقتی اعتبار دارد که بعضی از مستثنی منه باشد مثلاً گفت تو دو طلاق مگر یک طلاق، یک طاق واقع می شود.

مسئله ۳۴۴- شوهر گفت اگر به حویلی داخل شدید سه طلاقید اگر به حویلی داخل شدید سه طلاقید، اگر به حویلی داخل شدید سه طلاقید، سه طلاق می شود. سوگند خورد که من در این حویلی دیگر نمی آیم، اگر به جهت برداشتن چیزی فراموش شده بازگشت حائث نمی شود. سوگند خورد شخصی که به خانه ی من نشسته است او را امروز بیرون می کنم و آن شخص ظالم و زور آور بود نمی توانست او را بیرون کند، قسمش برگشتن محض تعلق می گیرد بشرطی که در حین قسم بداند او را بیرون کرده نمی تواند و قسمش به همین خلاص می شود که بگوید که از خانه ام بیرون شو.

مسائل طلاق مریض

مسئله ۳۴۵- اگر معلوم بود که مرض مریض غالباً هلاک کننده است و تا مردنش افزود می شد و یا هلاکت وی از آن مرض معلوم نبود ولی مصالح و کارهای روزمره خود را انجام داده نمی توانست آن شخص شوهر گریزنده از میراث به شمار می آید، مانند فقیه و عالم که به مسجد رفته نتواند و یا بازاری از بازار بماند. و مریض که به مرض استسقاء (تکلیف جگر) مبتلا است، اگر مریض موصوف زن خود را که شرعاً از اهل میراث است برضاء خود و بدون رضاء وی و در همان مرض که به مرگ انجامد طلاق دهد و در عده ی وی بمیرد از آن

میراث می برد ولی مرد از آن میراث نمی برد.

مسئله ۳۴۶

کسی که به مرض فلج یا توبرکلوز مبتلاست و یا جای مانده است و مرضش مزمن است به این طور که یکسال دوام نمود ولی افزون نگشت آن شخص صحیح است نه مریض، اما اگر مرضش افزون گردید و در آن حال فوت شد او مریض گفته می شود در این حال تبرعاتش فقط از سوم حصه مالش نافذ گردیده زوج فار بشمار می آید.

مسئله ۳۴۷- اموری که غالباً منجر به هلاک می شود مانند مرض حکم فرار را دارد، مثل کسی که در محاصره یا در صف جنگ و یا سوار کشتی یا محبوس به جهت قصاص و یا رجم است صحیح گفته می شود. زیرا غالباً سالم می ماند و اگر برای مبارزه بیرون شد یا او برای اعدام برده شد یا کشتی شکست بالای تخته باقی ماند و ... غالباً در همچو موارد هلاک می شود لذا حکم فرار برایش ثابت می گردد.

مسئله ۳۴۸- مدتی که به آن مرض مزمن و طولانی گفته می شود یکسال است هرگاه مریض یکسال به آن مرض باقی ماند و مرضش افزون نگردید تصرفش بعد از یکسال مانند تصرف زمان صحت وی است. اگر شوهر مجبور به طلاق و تهدید به تلف گردید زوج فار گفته نمی شود و اگر تهدید به حبس و قید اندکی شد زوج فار گفته می شود.

مسئله ۳۴۹- زن مانند مرد است حتی اگر از سبب جدایی کار گرفت مانند خیار بلوغ، جای دادن پسر شوهر، مرتد شدن و این کارها را در حین مرض موت خود نمود زن، فار گفته می شود و شوهرش از آن میراث می برد.

مسئله ۳۵۰- اگر مرد عنین (سست اندام) و زن مریض بود و یکسال برایش مدت داده شد و در این مدت مرد پیش آمد کرده نتوانست و زن در حال مریضی مخیره شد و خود را

اختیار نمود، بعد در بین عده مرد، شوهر از آن میراث نمی برد و در بین شوهر و زن در وقت مریضی مرد به واسطه عنیت و سست اندامی و یا به واسطه ی قطع آلت تناسلی و یا لعان فرقت آمد و در بین عده ی زن، مرد فوت گردید زن از آن میراث نمی برد زیرا زن به این فرقت راضی بوده است.

مسئله ۳۵۱- اگر زن در مرض مرد در خواست نمود که مرا طلاق رجعی یا طلاق دهید، مرد او را طلاق ثلاثه یا بائن داد و مرد در عده ی زن بمرد، زن میراث می برد. اگر مرگ هر کدام در عده ی زن صورت گیرد از همدیگر میراث می برند. مرد او را در حالت صحت یا مرض به رضاء زن، یا بدون رضایش طلاق داده باشد فرقی ندارد و فقط در حین مرگ اهلیت کافی است به خلاف طالق بائن که از وقت طلاق تا وقت مردن اهلیت لازم است.

مسئله ۳۵۲- اگر زن را طلاق بائن نمود و زن پسر شوهر خود را بوس کرد یا با او پیش آمد نمود، زن میراث می برد زیرا جدایی از طرف مرد صورت گرفته است.

مسئله ۳۵۳- اگر زن در مرض موت شوهر درخواست طلاق خود را نمود و مرد او را طلاق داد میراث نمی برد زیرا خودش بدون کدام ضرورتی حق خود را ساقط کرده است.

مسئله ۳۵۴- شوهر در مرض مرگ و همسرش هر دو اقرار نمودند که در حال صحت او را طلاق ثلاثه نموده و اقرار نمود که عده ی زن گذشته، بعد مرد به دین یا مال معین برای همسرش اقرار نمود یا چیزی برایش وصیت کرد، در این صورت ملاحظه شود که میراثش کمتر است یا آنهایی که برایش اقرار یا وصیت نموده است. بنا به قول مفتی به هر کدام که کمتر است برایش داده شود و از وقت اقرار شوهر عده بشمارد تا اتهام پیدا نشود و اگر شوهر بعد از گذشتن عده مرد، زن آنچه را که شوهرش اقرار یا وصیت نموده مستحق می گردد. اگر این تضاد و موافقه در مرض موت نبود بلکه در صحت و تندرستی اش بود یا اصلاً مریض نشده بود اقرار و وصیتش درست است.

و اگر پیش از گذشتن عده اش از وقت اقرار شوهر در مرض موت مرد، و زن با مرد تصادق نکرد بلکه او را تکذیب نموده و اقرارش را دروغین و انمود کرد اقرارش اعتبار ندارد و صحیح نیست و زن وارث می باشد.

مسئله ۳۵۵- اگر زن العیاذ بالله مرتد شد بعد در بین عده به کشور کفر رفت یا مرد، اگر مرتد شدنش در حین مرض باشد شوهرش از آن میراث می برد و اگر در حال صحت مرتد شده باشد شوهرش میراث نمی برد زیرا به مجرد مرتد شدن از شوهرش جدا می شود بدون مشرف شدن بر هلاکت. اما مرتد شدن مرد در معنی مرض موت است اگر دوام یابد کشته شود و زن از آن میراث می برد.

مسئله ۳۵۶- اگر زن و مرد هر دو مرتد شدند بعد یکی مسلمان شد و یکی از ایشان مرد، اگر مسلمان بمیرد مرتد از آن میراث نمی برد، اگر شوهر مرتد مرد، زن از آن میراث می برد و اگر در حین صحت باشد بمیراث نمی برد.

زیان و ضرر تکرار لفظ طلاق:

مسئله ۳۵۷- قال رسول الله ﷺ: «إِذَا امْرَأَةٌ سَأَلَتْ زَوْجَهَا طَلَاقًا مِنْ غَيْرِ بَاسٍ فَحَرَامٌ عَلَيْهَا رَأْيَةُ الْجَنَّةِ» (رواه احمد والترمذی و ابوداود)

و قال ﷺ: «ابْغِضِ الْحَلَالَ إِلَى اللَّهِ الطَّلَاقُ» (حجة الله البالغة و ابوداود)

پیغمبر برگزیده اسلام آن منجی علام بشریت راجع به تربیت و سازندگی فامیل چنین در افشانی نمودند: «هر زنی بدون ضرورت و سختی طلاق خود را از شوهرش بخواهد بوی جنت بر وی حرام است.» «ناخوش آیندترین حلال به نزد خداوند (ج) طلاق است.»

با تأسف طوری که از بسیاری طوائف بشری و جمعیت های عمومی آنانی که از علوم اسلامی بهره کاملی ندارند و عمر گرانمایه ی خویش را به غفلت و بیهودگی صرف نمودند و لحظه ی در مکتب اسلام برای دانستن فرض های عین و ضرورت های حیاتی خویش سری نزدند و بقصد آن نشدند و نخواهند شد، وقتی از احکام عبادی مثلاً از واجب یا

فرض یا سنت نماز از آنها پرسان کنید نمی دانند و نمی خواهند بدانند در حالی که دانستن نماز فرض عین است. بر هر مسلمان فرض است که نماز را طبق دستور الهی بداند و در عین زمان، بسیاری نماز را نمی خوانند بلکه نمی دانند و به فکر آن نیستند و این یک مصیبت بسیار بزرگی است که بعضی برادران و خواهران مسلمان کمتر به فکر آن می باشند. در حالی که به نزد بعضی علماء و بعضی مذاهب اهل سنت و جماعت کسی که نماز را به طور همیشه بدون عذر و به قصد ترک کند کافر می شود. العیاذ بالله تعالی. ای وای صد وای بر آن بنده که چنان بخواب غفلت فرو رفته که به هیچ وجه بیدار نمی شود و به قصد حیات همیشه خود نمی شود. بنده که به واسطه ناخواندن نماز کافر شد اگر مرد باشد زنش طلاق می شود و اگر زن باشد بر شوهر خود حرام می گردد. اولادی آنها ولد الزنا گفته می شود. زیرا هرگاه نکاح شان باطل شد با همدیگر زنا می کنند.

ای مسلمان بی نماز! لحظه‌ی به گوشه‌ی بنشین و برای نجات خویش به حضور پروردگارت فکر کن. از بیست و چهار ساعت که به فکر لعب و لهو و غفلت و به سودای دنیای پست و گمراه کننده هستی چند دقیقه را بگوشه‌ی بنشین و راه نجات آخرت خود را جستجو نما و به نزد عالم صاحب‌دلی برو و از آن راه نجات خود را بپرس و در غیر آن به بدبختی ابدی دچار خواهید شد و در آن لحظه داد و وایلا سود ندارد. هر قدر بر سر خود خاک پاشید فایده ندارد، هنوز که در دنیا هستید راه علاج باقی است.

موضوع دیگری که بیشتر مردم به آن گرفتاراند مسئله طلاق است، طلاق طوری که قبلاً به آن اشاره شد در وقت ضرورت که به هیچ صورتی زندگی فامیلی و زناشویی ممکن نباشد شریعت مطهر اسلام آن را مباح گردانیده، مباحی که هیچ خوشی و رضایت در آن وجود ندارد و در طلاق مراتب و شرایطی مقرر شده که برای مرد فرصت داده تا در حیات تنهایی و از دست دادن خانه و ویران شدن آن فکر کند و از کرده‌ی خود پشیمان شود زن هم اگر خواهان طلاق است برای او نیز مقرراتی وضع نموده که بخود آید و پشیمان شود. زیرا دین مطهر اسلام دین محبت و وحدت و اتفاق و اتحاد است و بدون اضطرار و مجبورت اختلاف و جدایی بین دو نفر و یک فامیل را نمی‌پسندد. این موضوع برای مردم که به انواع و اقسام طلاق آگاهی دارند واضح است اما مردم عامه و آنانی که به عواقب

ناپسند و مشکل طلاق فکر نمی کنند و نمی دانند طلاق را تکیه کلام و زینت بخش سخن های خود قرار می دهند و بی باکانه به هر روز و شبی چند بار طلاق را به زبان می آورند در حالی که اگر این لفظ را استعمال نمایند طلاق می شود. خواه نیت داشته باشند یا نداشته باشند به خطا باشد و یا به سهو و مسخره گی. هر انسان تا یک طلاق و دو طلاق رجعی می تواند رجوع کند وقتی که به سه طلاق رسید مغلظه می شود و زنش بر وی حرام می گردد، تا حلال نکند برایش روا نیست و اگر به خانه اش بماند با او زنا می کند و اولادش حرامی می باشد.

ای مسلمانان! چرا این مسئله را سطحی فکر می کنید یک انسان که همیشه زنا کند آیا مسلمانی وی به کجا باقی می ماند؟ در حالی که رسول گرامی اسلام فرموده اند، زنا کار در حین زنا کردن ایمان ندارد. واقعاً هرگاه حال بعضی مسلمانان را مشاهده می کنیم و رفتار او را به فرمان های الهی تطبیق می نماییم باید شب و روز گریه کنیم و ندامت و افسوس کشیم که این چنین حالت نادرست، حالتی که مورد خشم و غضب الهی است اما صاحبش هیچ فکر نمی کند و غافله به این زندگی خود ادامه می دهد.

پروردگارا! ما را به لطف و کرم خود از خواب گران بیدار گردان و به ما توفیق عنایت بفرما تا از خواب غفلت بیدار شویم و از سخنانی که منجر به بدبختی و هلاکت ابدی می شود بپرهیزیم.

پروردگارا! بما توفیق عنایت فرما که به عوض گفتن کلمه طلاق به ذکر، حمد و ثناء تو مشغول شویم.

پروردگارا! راهنمای حقیقی تو هستی، اگر هدایت و توفیق تو نباشد ما به هر سنگ و سفال خود را مجروح ساخته به شقاوت ابدی مبتلا می شویم.

پروردگارا! محبت خود و محبت طاعت و فرمانبرداری خود را به دل های ما جاگزین فرما تا در خط مستقیم و حق بسوی تو برویم.

پروردگارا! زبان ما را از گفتار بیهوده و زیان آور نگه دار.

بارالها! برای ما ادب و فروتنی عنایت کن تا در روز استاخیر در صف مجرمان و بی ادبان قرار نگیریم. ان الله غفور رحیم.

مسائل خلع

مسئله ۳۵۸- خلع لغتاً به معنی کشیدن می‌آید و در اصطلاح دور نمودن ملک نکاح به لفظ خلع در بدل مال.

هرگاه زن و شوهر با هم اختلاف نمودند و زندگی‌شان مطابق حدودالله سپری نمی‌گردید برای زن رواست که مالی بدهد و نفس خود را از قید نکاح شوهرش خلاص نماید.

در این صورت طلاق بائن می‌شود و بر زن، دادن مال لازم می‌شود. اگر ناسازگاری از جانب مرد باشد از نگاه دیانت گرفتن مال برایش در بدل خلع صحیح نیست. اما شرعاً و قضاءً اگر گرفت اشکالی ندارد و اگر ناسازگاری از طرف زن باشد گرفتن مال زیادتر از مهرش دیانتاً مکروه است اما اگر بیشتر بگیرد قضاءً اشکال ندارد.

مسئله ۳۵۹- از الة ملک نکاح وقتی صورت می‌گیرد که زن در مجلس خلع آن را قبول نماید بشرطی که مال نامیده شود مثلاً مرد بگوید ترا به صد هزار افغانی یا به مهر تو خلع نمودم، اگر زن قبول نکند طلاق واقع نمی‌شود. یا اگر مال را ننماید لفظی را بگوید که به ضمن آن مال ذکر شود به این طور بگوید ترا خلع کردم یا نفس خود را خلع کن در این صورت تازن قبول نکند طلاق واقع نمی‌شود. اما اگر مرد گفت ترا خلع نمودم و مال را یاد نکرد طلاق بائن می‌شود زن قبول کند یا نکند. اگر مرد گفت ترا به صد هزار افغانی خلع نمودم زن قبول نمود طلاق بائن می‌شود و بدل خلع بر ذمه‌ی مرد لازم می‌گردد.

مسئله ۳۶۰- در استعمال الفاظ خلع در صورتی که مال را ذکر کند نیت شرط نیست زیرا آوردن مال علامه و قرینه‌ی اراده طلاق است، مانند حال مذاکره طلاق و یا در حالت غضب و خشم نیت شرط نیست.

الفاظ خلع

مسئله ۳۶۱- لفظ‌های که به آن‌ها خلع صورت می‌گیرد پنج است:

۱- کلمه‌های که از لفظ خلع گرفته شود، مانند خلع نمودم ترا، خلع کن خود را، این کلمات

بدون نیت به نزد علماء واقع می شود. زیرا به عرف و اصطلاح این کلمات در طلاق بسیار استعمال می شود و حکم صریح را به خود گرفته است. هرگاه برای همسر خود گفت: ترا خلع نمودم و بدل خلع را هم یادآوری نمود موضوع واضح و آشکار است و اگر از مال یاد نکرد و نامی نبرد طلاق واقع می شود نیت باشد یا نباشد، زن قبول کند یا نکند. بنا به تحقیق که صورت گرفته دیگر الفاظ ذکر شده مانند آنست. ولی در این گفته ی شوهر ترا که خلع نمودم، زن قبول نمود، مهرش ساقط می شود.

مسئله ۳۶۲- اگر مرد گفت: نفس خود را خلع کن، زن گفت خود را خلع نمودم بدل و عوض را هیچ کدام از مرد و زن ذکر نکرده خلع واقع می شود و حق زن ساقط می گردد.

مسئله ۳۶۳- خلع به لفظ ترا جدا کردم (بارأتک) واقع می شود. اگر مرد گفت بارأتک علی الف افغانی، جدا کردم ترا بر هزار افغانی و زن قبول نمود، طلاق بائن واقع می شود و هزار افغانی بر زن لازم می گردد و مهرش ساقط می گردد و اگر قبول نکند طلاق نمی شود و بر ذمه ی زن چیزی لازم نمی گردد.

مسئله ۳۶۴- اگر در لفظ (جدا کردم ترا) از بدل و مال یادآوری نشود بلکه تنها گفت جدا کردم ترا، (بارأتک) اگر زن قبول نمود طلاق بائن می شود و حق وی از قبیل مهر و غیره ساقط می شود، و نیز اگر زن برای شوهرش گفت: جدا کن مرا، مرد گفت: ترا جدا کردم، طلاق بائن می شود، بشرطی نیت طلاق را داشته باشد و اگر زن گفت از تمام حقوق خود ترا ابراء نمودم و مرد برایش گفت: بنابراین من ترا طلاق کردم، طلاق بائن می شود، زیرا در مقابل عوض نیست و در این حالت نفقه ی عده اش ساقط می شود.

مسئله ۳۶۵- از کلمات خلع لفظ بایتک (جدا کردم ترا) اگر زن قبول نمود حقوق مهریه ی وی ساقط می شود، بشرطی که نیت طلاق را داشته باشد و اگر زن قبول نکرد و مرد نیت طلاق را داشت طلاق می شود ورنه طلاق نمی شود. اگر گفت: (بایتک علی عشرة آلاف

افغانی) بائن و جدا کردم ترا به ده هزار افغانی و زن قبول نکرد، طلاق واقع نمی شود و عوض لازم نمی گردد زیرا جدایی وی معلق به مال شده است.

چهارم لفظ (فارقتک) جدا کردم ترا اگر مال آورد و گفت ترا جدا کردم بر صد هزار وزن قبول نمود طلاق بائن می شود و صد هزار را باید بدهد و حقوق وی ساقط می گردد و اگر قبول نکرد نه طلاق هست و نه مال لازم می شود و اگر مال نیاورد و گفت جدا کردم ترا و نیت طلاق را داشت یا قرینه بود که طلاق را اراده داشت و زن قبول نمود حقوقی که به خلع ساقط می شود از بین می رود و اگر زن قبول نمود و مرد طلاق را اراده نداشت طلاق بائن می شود و اگر نیت نداشت چیزی نمی شود.

مسئله ۳۶۶- پنجم لفظ طلاق به مال است اگر مرد گفت تو خود را به صد هزار افغانی طلاق کن، زن گفت: قبول نمودم، یا خود را به صد هزار افغانی طلاق نمودم، طلاق بائن می شود. و صد هزار بر آن لازم می گردد و اگر مهرش از صد هزار بیشتر بود بنا به قول صحیح زیادت مهر ساقط نمی شود ولی نفقه زن ساقط می گردد و اگر زن قبول نکرد طلاق می شود و مال لازم نمی گردد و مهر و نفقه اش به حال خود باقی است و اگر گفت تو خود را طلاق کن و از مال یادی نکرد تملیک طلاق می باشد نه خلع.

بعضی از علماء طلاق به مال را خلع نمی دانند زیرا بنا به قول معتمد حقوقی که به خلع ساقط می شود به طلاق به مال ساقط نمی شود ولی هرگاه به آن طلاق بائن واقع شود و لازم گردد حکماً خلع می باشد.

مسائل خلع به لفظ بیع و شراء

مسئله ۳۶۷- لفظ بیع و شراء و الفاظ که از آنها گرفته می شود از الفاظ خلع است، اگر گفت تو را به صد هزار افغانی فروختم و زن گفت خریدم یا قبول کردم، طلاق بائن می شود و صد هزار افغانی بر زن لازم می شود و حقوقی که به خلع ساقط می شود به این الفاظ نیز ساقط می شود و اگر زن قبول نکرد نه طلاقی می شود و نه مالی و اگر گفت برای زن طلاق خود را به صد هزار افغانی بخر، زن گفت: قبول کردم یا خریدم، طلاق بائن می شود و صد هزار بر زن لازم می گردد.

دلیل جواز خلع:

مسئله ۳۶۸- احکامی که برای طلاق ثابت می شود در خلع نیز جاری می گردد، ولی خلع در حالت حیض و نفاس و در پاکی که در آن مرد با زن پیش آمد نمود جائز است به خلاف طلاق که در این حالات روا نیست. زیرا قرآن کریم می فرماید: «فان خفتم ان لا یقیا حدود الله فلا جناح علیهما فیما افتدت به»

اگر می ترسیدید که حقوق و حدود مقرر بین زن و شوهر اجرا نمی گردید در چیزی که زن می دهد و خود را خلاص می سازد گناه بر مرد و زن نمی باشد حدود آن برنامه ی زن و شوئی است که اجراء آن را خداوند بر هر کدام از زن و شوهر فرض کرده است.

حقوق مرد بر زن:

- ۱- زن باید در استفاده و استمتاع مرد در صورتی که ضرری نباشد باید بطور تمام و کمال اطاعت و فرمانبرداری کند.
- ۲- باید مودت و دوستی قلبی و مخلصانه با شوهر خود داشته باشد، این طور نباشد که جسم و تنش با شوهرش باشد و دل و قلبش با دیگری و باید زن از هر خواهش و آرزوی که منجر به خیانت در مال یا آبرو یا نفس شوهرش می شود، جداً خودداری کند و در همچو خواهشات باید به مبارزه بایستد مثلاً با اجنبی بدون رضاء شوهرش سخن نزند و او را به منزل نیاورد.
- ۳- زن باید در همه اموری که خانواده را اصلاح می سازد، آماده باشد و آنها را در عمل پیاده نماید. برایش درست نیست که در خرج و صرف مال شوهرش از اسراف کار بگیرد و نظام فامیلی و زندگی خود را نادرست سازد و باید در تربیه و ساختار اولادش کوتاهی ننماید و آنها را به راه باطل و نادرست راهنمایی ننماید.
- ۴- در نگهداری و حفظ مالش خیانت نکند و...

حقوق زن بر مرد:

- ۱- بر شوهر لازم است که برایش نفقه ی بدهد که مناسب حالش باشد و لازم است که

آبروی وی را محافظت نماید و کاری را نکند که منافی عفت و پاکی وی باشد و امری که خلاف حقوق مقرر باشد بر وی تحمیل ننماید.

هرگاه در بین زن و شوهر اختلاف پیدا شود طریق مسنون و قانون حکیمانه‌ی اسلام آن است که اشخاص صاحب نفوذ که مورد اعتماد طرفین باشد و می‌توانند مؤثر واقع شوند در بین‌شان وساطت نمایند و به اصلاح و رفع اختلاف‌شان اقدام کنند تا خانه‌ی که آرامگاه و محل زندگی‌شان است و به صد خون دل آن را فراهم نمودند از بین نرود و خودشان و اولادشان در بدر نشوند و آن اتفاق و اتحاد چندین ساله‌ی‌شان باقی بماند و اگر این داوران و حکمان صالح نتوانستند اصلاح را بوجود بیاورند و اختلاف و ناسازگاری‌شان به درجه‌ی رسید که حدود الله و حدود ذات البینی‌شان اداء نمی‌شد، در این صورت شریعت مطهر اسلام ضرورتاً اجازه مفارقت و جدایی را می‌دهد. (فابعثوا حکماً من اهله و حکماً من اهلها) الایة

داوران از اهل‌شان به این نسبت است که به موضوعات ذات البینی و اسرار خصوصیات‌شان بهتر وارد است. اگر شوهر از شدت و قهر کار بگیرد و زن را اذیت و آزار دهد تا از آن مال و پैसे بگیرد این کار بر وی حرام است و خوردن آن مال جایز نیست، «فلا تأخذوا منه شیئاً» آری اگر زن بدگذاره و بدخلق باشد و حقوق شوهر را اداء نکند و آبرویش را بریزد در این صورت در برابر رهایی و طلاق دادن بدون کراهیت چیزی بگیرد اشکالی ندارد. (فا جناح علیها فیا افتدت به)

مسئله ۳۶۹- اگر شوهر زن را مجبور به قبول خلع گردانید اگر به لفظ خلع منعقد گردید طلاق بائن می‌شود و اگر به لفظ طلاق به مال باشد طلاق رجعی می‌شود و مال بر زن لازم نمی‌شود زیرا رضای زن در لازم شدن مال شرط است و زن راضی نیست.

مسئله ۳۷۰- تمام حقوق که زن و مرد از حیث نکاح بالای یکدیگر دارند به خلع و مبارات^(۱) ساقط می‌شود و خرید و فروش بنا به قول صحیح مانند خلع و مبارات است و

۱- مبارات: از یکدیگر بری شدن، از هم بیزار شدن. طلاق مبارات آنست که زن و شوهر

طلاق به مال بنا به قول صحیح حقوق نکاح را از بین نمی برد اما خلع و مبارات و طلاق به مال نفقه‌ی عده را ساقط نمی سازد مگر در صورتی که شرط نمایند.

مسئله ۳۷۱- اگر خلع به عوض باشد رکن آن ایجاب و قبول است، شوهر اگر خلع را آغاز کند و بگوید تو را به این مبلغ خلع نمودم زن قبول کننده می باشد و هرگاه خلع از طرف زن شروع شود و بگوید مرا به این مبلغ خلع کن قبول از طرف شوهر می باشد و ایجاب از جانب زن، بعکس اول اگر خلع در عوض نباشد طلاق است رکنش رکن طلاق است.

مسئله ۳۷۲- بدوش گرفتن صغیره عوض مالی را صحیح نمی شود. اگر شوهرش گفت تو را به صد هزار افغانی خلع کردم و او گفت: قبول نمودم، و دختر ممیزه بود می دانست که طلاق فرقت و جدایی را در بین شان لازم می گرداند و او را به شوهرش حرام می سازد از شوهر خود جدا گردیده طلاق می شود ولی عوض مالی بدان لازم نمی شود زیرا او اهل التزام مال نیست.

مسئله ۳۷۳- اگر مرد برای همسر صغیره‌ی خود گفت ترا به صد هزار افغانی طلاق نمودم، دختر قبول نمود یا گفت: مرا به صد هزار افغانی طلاق کن. مرد گفت: ترا طلاق کردم، طلاق رجعی می شود. زیرا طلاق صریح بلاعوض است چونکه بر صغیره عوض لازم نمی شود. مانند اینکه مرد گفت تو را به مهر تو طلاق کردم، صغیره قبول نمود، طلاق رجعی می شود - و مهرش ساقط نمی گردد. اگر پدر صغیره او را به مال خود صغیره و مهرش خلع نمود، طلاق می شود و بر صغیره چیزی لازم نمی شود. طوری که بنا به قول اصح بر پدر لازم نمی شود. زیرا طلاق وی به قبول نمودن پدرش معلق است و وی قبول ننموده است.

موافقت کنند که زن قسمتی از مهر خود را به مرد ببخشد و مرد نیز از آنچه قبلاً داده صرف نظر نماید. (فرهنگ عمید)

مسئله ۳۷۴- اگر پدر صغیره او را به مالش خلع نمود و بعد از بلوغ اجازه داد خلعتش صحیح و بدل الخلع بر وی لازم می شود و اگر پدر به مال خود او را خلع نمود خلع صحیح است و بدل الخلع بر پدرش لازم می شود و اگر او را خلع نمود و بدل الخلع را ضمانت کرد بر وی لازم می شود. اگر پدر دختر کبیره ی و بالغه ی خود را خلع نمود خلع به اجازه دختر کبیره اش موقوف می باشد. اگر اجازه داده خلع صحیح می شود و بدل الخلع بر وی لازم می گردد و اگر اجازه نداد خلع واقع نمی شود و بدل الخلع لازم نمی گردد.

مسئله ۳۷۵- اگر پدر گفت: دختر مرا به صد هزار افغانی از مال شخصی من خلع کن یا به صد هزار افغانی من ضامن می باشم یا بر همین اسب یا شتر یا موتر (ماشین)، شوهر گفت او را در مقابل آنها خلع نمودم خلع صحیح و بدل الخلع بر ذمه ی پدر لازم می شود. شخص بیگانه اگر همچنان بگوید حکم آن همین طور است. اگر مال معین شتر یا موتر مثلاً ملکش نبود قیمت آن لازم می گردد. و بر قبول زن موقوف نمی باشد. اما اگر پدر گفت دخترم را به صد هزار افغانی خلع کن یا بر همین مال معین مثلاً (موتر) خلع کن وقتی صحیح می شود که دخترش قبول نماید. در صورتی که قبول نماید عوضش لازم می گردد و اگر از تسلیم آن عاجز شد قیمت اش بدهد. اگر قبول نکرد بدل الخلع لازم نمی گردد و بنا به قول راجع زن طلاق می شود.

مسئله ۳۷۶- همانطوری که صغیره نمی تواند با شوهر خود به مال خلع کند سفیه هم صحیح نمی شود. سفیه کسی است که مال خود را در غیر وجه شرعی ضایع می کند و بیجا در راه فاسد آن را مسرفانه خرج می کند. اگر زن سفیه با شوهر خود در مقابل مال خلع کرد، مال بر وی لازم نمی شود. اگر به لفظ خلع یا الفاظ کنایه عقد نموده باشد طلاق بائن و اگر به لفظ طلاق باشد طلاق رجعی می شود. ثبوت سفاهت سفیه بنا به قول معتمد موقوف به حکم قاضی نیست بلکه هرگاه سفاهتش ثابت شود دارای اعتبار است. تبصره: خلع وقتی صحیح و معتبر است که آن را شخص بالغ و رشید به عهده گیرد و قبول نماید چنانچه از تفصیل گذشته واضح و ثابت می گردد.

مسئله ۳۷۷- اگر زن مریض بود و در مرض موت به مال خلع نمود و فوت گردید صحیح است به شرطی که بدل الخلع از ثلث (سوم حصه ی مالش) و حق الارث باشد. زیرا این تبرع است و بیشتر از ثلث مال حق تبرع را ندارد. در این صورت ملاحظه شود که ثلث مال و حق الارث از مبلغ که بدل الخلع تعیین نموده بیشتر است، مرد بدل الخلع را بگیرد زیرا از ثلث و از میراث کمتر است و اگر ثلث مال از میراث و بدل الخلع کمتر بود آن را مستحق می‌گردد و اگر میراث از هر دوی آن کمتر بود میراث را مستحق می‌شود. در همه این صورت مبلغ کمتر را مستحق می‌گردد. مثلاً: به صد هزار افغانی خلع نمود میراثش نود هزار و ثلث مالش صد هزار و هزار باشد مستحق نود هزار می‌گردد. اگر به صد هزار خلع نمود و میراثش نود هزار و ثلث مال هفتاد هزار باشد مستحق هفتاد هزار می‌گردد.

مسئله ۳۷۸- اگر زن مریضه به آن پیش آمد جنسی شده بود به مجرد طلاقش جدا و بیگانه می‌گردد حق الارث ندارد. در این صورت کمتر از بدل الخلع و ثلث مال معتبر است، هر کدام کمتر باشد آن را شوهر مستحق می‌گردد.

مسئله ۳۷۹- در شوهر نیز اهلیت شرط است طلاق طفل نابالغ، دیوانه، معتوه صحیح نیست. اما طلاق سفیه صحیح است زیرا او تنها تصرف مالی کرده نمی‌تواند در طلاق محجور نمی‌باشد. پدر صغیر صلاحیت خلع را از جای پسر صغیر خود ندارد. اگر شوهرش برای پدرش گفت من را به صد هزار از جای پسر خود خلع کن پدرش گفت بر این مبلغ خلع نمودم، این سخن باطل و لغو است هیچ اثری ندارد.

مسئله ۳۸۰- هر چیزی که در مهر روا باشد بدل الخلع شده می‌تواند و در بحث مهر بیان شد. اگر مرد بر نفقه عده و بر متعه خلع نموده صحیح است بشرطی که ساقط ساختن نفقه را در خلع واضح سازد. اما در متعه تصریح آن لازم نیست و بدون یادآوری ساقط می‌شود. اگر مرد به زن غیر مدخول بهای خود گفت، در حالی که مهرش نامیده نشده بود تو را خلع کردم، زن گفت: قبول کردم، متعه اش ساقط می‌شود.

مسئله ۳۸۱- حقوق مرد و زن در خلع به سه طریق ساقط می شود: طریق اول آن است که بدل الخلع را ذکر نمی کند و برای زن می گوید تو را خلع کردم و قصد طلاق او را دارد و زن می گوید قبول نمودم در این صورت طلاق بائن می شود و بنا به قول معتمد حق هر کدام از آنها از یکدیگر ساقط می شود. اگر مهر در حالش به ذمه ی شوهر باقی باشد ساقط می شود و اگر زن کل مهر را گرفته بود و قبل از دخول او را خلع نمود حق شوهر در نصف مهر ساقط می شود و بعد از دخول نیز مستحق چیزی نمی شود و اگر زن مهر خود را نگرفته بود و خلع نمود حقش ساقط می گردد.

مسئله ۳۸۲- طریق دوم این است که بدل الخلع را نمی آورد و او را نفی می کند و می گوید خود را بدون چیزی برایم خلع کن، زن می گوید: خود را بدون چیزی خلع نمودم، زن طلاق بائن می شود و حقوق هر کدام از زن و مرد به حال خود باقی می ماند. اگر مهر زن بدمه ی شوهرش باشد باقی است و نفقه اش نیز ثابت است و اگر زن غیر مدخول بها باشد مرد مستحق نصف مهر می شود.

طریق سوم آن است که بدل الخلع معین و معلوم است به این طور که زن به صد هزار افغانی خلع نمود و از مهرش یادآوری نکرد در این صورت اگر زن مدخول بها باشد و تمام مهر خود را گرفته است بر وی تنها اداء صد هزار افغانی بدل الخلع لازم است. مرد از آن چیزی مطالبه کرده نمی تواند چنانکه زن از آن چیزی مطالبه کرده نمی تواند، و اگر مهرش را نگرفته باشد ساقط می شود و بدل الخلع را باید پرداخت نماید. اما اگر زن غیر مدخول بها باشد و مهرش را گرفته مرد مستحق چیزی نمی گردد فقط بدل الخلع را مستحق می باشد و نصف مهرش از بین می رود و اگر زن مهرش را نگرفته باشد زن مستحق چیزی نمی گردد بلکه علاوه بر اینکه بدل الخلع را می دهد نصف مهرش ضایع گردیده از بین می رود. اگر بدل الخلع را مهرش تعیین نمود و زن مدخول بها بود و مهر خود را گرفته واجب است که مهر را پس بدهد و اگر نگرفته باشد مهر از ذمه ی شوهرش ساقط می شود و یکدیگر را به چیزی مطالبه کرده نمی توانند و از همدیگر خلاص می شوند و اگر غیر مدخول بها باشد نیز همین حکم را دارد.

شروط لفظ خلع

مسئله ۳۸۳- زن اگر عجمی بود و عربی را نمی دانست خلع وقتی صحیح می شود که معنی خلع را بداند. اگر شوهر کلمه های به عربی برایش یاد داد و گفت: «اخذت منك ما امهر و نفقة العدة» زن این جمله را گفت و معنی آن را نمی دانست و شوهرش قبول نمود طلاق بائن می شود و برای شوهر از جانب زن چیزی لازم نمی شود.

مسئله ۳۸۴- خلع نسبت به مرد یمین است لذا احکام یمین در جانب وی مراعات می شود. اگر مرد خلع را آغاز نمود و گفت: «خالعتک علی مائة الف» تو را به صد هزار خلع نمودم، مرد نه رجوع کرده می تواند و نه فسخ و زن را هم از قبول آن جلوگیری کرده نمی تواند، ولی می تواند خلع را معلق بشرط سازد و یا مقید به وقت نماید. اگر گفت هرگاه زید از سفر آمد تو را به هزار خلع نمودم و در وقت آمدن زید زن قبول نمود خلع صحیح است و اگر پیش از آمدن زید قبول نمود صحیح نیست. اگر گفت فردا تو را به یک هزار افغانی خلع کردم و زن گفت اگر گفت فردا قبول کردم. اگر گفت پیش از آن قبول نمودم صحیح نمی شود.

مسئله ۳۸۵- خلع نسبت به زن معاوضه مال به مال است لذا احکام معاوضه نسبت به وی معتبر می شود، زیرا مال شخصی و ملکی خود را در برابر طلاق خود می دهد، بناء می تواند پس از قبول بازگردد. اگر زن خلع را آغاز نمود و گفت من خود را به صد هزار خلع نمودم یا من را به مهر و نفقه عده ی من خلع کن پیش از قبول شوهر می تواند از ایجاب خود بازگردد. اگر پیش از قبول شوهر از مجلس برخاست باطل می گردد چنانکه مرد اگر این کار را انجام دهد، اگر شوهر حاضر نبود و خبر خلع به وی رسید و قبول نمود درست نیست، زن نمی تواند خلع را معلق به شرط کند و یا به وقت مقید سازد.

مسئله ۳۸۶- اگر زن خلع خود را به نوشتن خلعتنامه و بازپس دادن لباسها و قماشهای خود مشروط گردانید و شوهر قبول نمود، صحیح است ولی به مجرد قبول نمودن شوهر بر

روی حرام نمی‌گردد، بلکه باید خلعتنامه و باز پس دادن متاع‌ها در مجلس صورت گیرد. زن اگر خیار شرط را ولو از سه روز بیشتر بگذارد بنا به قول امام ابوحنیفه (رح) که ظاهر الروایه است درست است و مرد این خیار را نمی‌تواند. مثلاً: مرد گفت: تو را به صد هزار خلع نمودم به اینکه تا سه روز تو اختیار داری، زن قبول نمود این شرط جایز است. حتی زن اگر در این مدت خلع را اختیار نمود طلاق واقع می‌شود و بدل الخلع لازم می‌گردد و اگر در این مدت رد نمود نه طلاق واقع می‌شود و نه مال لازم می‌گردد. اگر مرد زن را خلع نمود بر اینکه مهرش برای بچه مرد یا برای شخص بیگانه باشد و یا او را خلع نمود بر اینکه بچه‌اش به نزد پدرش باشد خلع صحیح و شرط باطل می‌گردد.

مسئله ۳۸۷- فرقت و جدایی بین زن و مرد به فسخ و طلاق صورت می‌گیرد در بعضی مواضع فسخ می‌شود:

۱- هرگاه بین زن و مرد تباین دار باشد نکاح شان فسخ می‌گردد به این طریق که یکی از زن و مرد حربی دار کفر را ترک می‌گوید و به داراسلام مشرف می‌شود مسلمان است یا ذمی، هرگاه این طور کشورهای زن و مرد جدا گردید زنش جدا می‌شود اما اگر به نیت بازگشت به داراسلام یکی از آنها آمد فرقت صورت نمی‌گیرد.

۲- اگر عقد نکاح به یک سببی فاسد شد فرقت لازم و نکاح فسخ گفته می‌شود نه طلاق. مانند: نکاح بدون شاهد و یا نکاح موقت.

۳- زن یا مرد کاری را انجام می‌دهند که سبب حرمت مصاهره می‌گردد، مثلاً: مرد دختر زن خود را به شهوت و خوشی بوسه می‌زند یا زن بچه بالغ شوهر خود را به خوشی و شهوت بوس می‌کند.

۴- یکی از مرد یا زن مسلمان العیاذ بالله تعالی مرتد می‌شود در این صورت زن جدا می‌شود به عنوان فسخ نه به عنوان طلاق. اما فرقت بطور طلاق نیز در چند موضع است:

۱- طلاق به واسطه مقطوع بودن آلت تناسلی.

۲- سست اندامی (عنت).

۳- بواسطه‌ی ایلاء و یا لعان.

۴- به طلاق صریح.

۵- کنایه که خلع از جمله‌ی آنها است.

مسائل رجعت و بازگشت

مسئله ۳۸۸- رجعت و بازگشت مرد به زن به اصطلاح عبارت است از باقی گذاشتن و دوام دادن ملک ثابت بدون عوض در عده. هرگاه همسر وطی شده‌ی خود را به طلاق رجعی طلاق دهد تا وقتی که عده‌اش باقی است می‌تواند به وی رجوع کند اما اگر او را بعد از خلوت بدون وطی و پیش آمد طلاق داد باید زن عده بگذراند و مرد حق رجعت را ندارد. مانند زن غیر مدخول بها و بدون خلوت و طلاقش بائن می‌باشد. آری طلاق رجعی وقتی سبب از بین بردن نکاح می‌شود که عده‌اش بدون رجوع مرد بگذرد و مالکیت مرد تا وقتی بقای عده‌اش کامل است و بدون نیت رجوع و بازگشت فایده گرفتن برایش با گراحت تنزیهه روا است. هرگاه فعلی را انجام داد که به آن حرمت مصاهره و خویشاوندی ثابت گردد مانند مساس به شهوت، بوسه، نظر به فرج داخل به شهوت، رجوعش متحقق می‌شود ولو قصد رجعت را نداشته باشد و نیز این افعال را اگر انجام دهد رجعت ثابت می‌شود.

مرد اگر زن را بواسطه نیازمندی شرعی طلاق داد بهتر آن است که به آن رجوع نکند، اما اگر طلاقش امر مباح بود به این طریق که زندگی مؤقتاً تلخ و دشوار گردید و کسی نتوانست که اصلاح به میان بیاورد و بعد از طلاق از شدت مخالفت کاسته شد و دلهای مرد و زن باهم پاک گردید، در این حالت رجعت کار شایسته و نیکی است. رجعت به کتاب خدا (ج) و سنت رسول الله ﷺ و اجماع امت ثابت گردیده است.

کتاب: «و یعولتھن احق بر دھن فی ذلک ان ارادوا اصلاحاً» شوهران زنان به رجوع کردن به ایشان حق دارند در صورتی که اراده‌ی اصلاح را داشته باشند.

سنت: حدیث ابن عمر رضی الله عنھما در حین طلاق همسرش، آن حضرت ﷺ برای حضرت عمر (رض) فرمود: «مرا ینک قلیرا جمعھا» پسر خود را امر کن که به همسرش رجوع کند.

اجماع: همه ائمه و پیشوایان دین اجماع دارند بر اینکه اگر مرد آزاد همسرش را از سه طلاق و غلام از دو طلاق کمتر دهد حق رجوع را در عده دارد و در این مسئله اختلافی ندارند.

حکمت مشروعیّت رجعت:

مسئله ۳۸۹- واضح و آشکار است که اساس دین اسلام بر الفت و محبت جمعیت گذاشته شده در همه جمعیت‌های بزرگ و کوچک این وحدت و اتحاد را تا سرحد امکان حفظ می‌کند و هرگاه حدود مقرره‌ی شرعی محافظت نشود تصمیم مناسبی را ارائه می‌دارد و در جمعیت فامیلی که یک جمعیت بسیار کوچک و آخرین مرتبه جمعیت را تشکیل می‌دهد نیز در حفظ و بقاء آن توجه فوق العاده نموده است. اگر به مقتضی بشریت کدام اختلاف و نشوزت پیدا می‌شود فوراً حکم به تفریق نمی‌کند بلکه از اسباب و علل رفع اختلاف و شکر رنجی استفاده می‌نماید حتی اگر اسباب مناسب کارگر نگردید دو حکم و داوری را از طرف مرد و زن مقرر می‌نماید تا در رفع این نزاع اقدام جدی نمایند و اسباب اختلاف را ریشه‌یابی کنند و آنها را به اساس تجربیات مصلحانه و خیراندیشانه از بین بردارند. اگر این هم مفید نگردید ضرورتاً اجازه می‌دهد که طبق مسنون طلاق رجعی داده شود و برای شان فرصتی باشد تا از تلخی و سختی جدایی و در بدری و خانه خرابی و زندگی ناگوار بخود آیند و از بد دلی و اختلافی که به مقتضی بشریت در میان ایشان پدید آمده نادم و پشیمان گردند و دل‌های خود را بایکدیگر صاف و پاک نموده به زندگی فامیلی که به صد زحمت آن را فراهم نموده‌اند بار دیگر با خلوصیت ادامه دهند. لذا دین مقدس اسلام آنها را به دوام و ادامه‌ی آن زندگی ترغیب و تشویق نموده شوهر را از دیگر مردان بیگانه مستحق‌تر و اولی‌تر می‌داند تا اثری از آن اختلاف در بین شان باقی نماند «و بعلتین احق بر دهن فی ذلک ان ارادوا اصلاحاً»

ارکان رجعت و شرطهای آن

مسئله ۳۹۰- حقیقت رجعت عبارت است از همان لفظ و صیغه‌ی که رجعت به آن

ثابت می شود. صیغه دو قسم است: قولی و عملی، صیغه ی قولی صریح است یا کنایه؟ صریح لفظی است که بر رجعت و باقی بودن زین و شوهری دلالت نماید، مانند: به تو باز گشتم، با هم بازگشت نمودیم، و در صورتی که زن حاضر نباشد مرد می گوید: به زن خود رجوع نمودم، باز گردانیدم تو را بسوی خود، نگاه داشتم ترا به نزد خود، از الفاظ رجعت است به این الفاظ صریح اگر چه نیت نداشته باشد رجعت صورت می گیرد.

الفاظ کنایه رجعت:

مسئله ۳۹۱- الفاظ کنایه عبارت از این کلمات است، مانند: تو تو نزد من همانطوری که بودی هستی، تو همسر منی، یا از حالا طوری که با هم بودیم می باشیم. اگر به این الفاظ نیت رجعت را داشته باشد صحی است ورنه درست نیست.

رجعت عملی:

مسئله ۳۹۲

طوری که قبلاً اشاره شد، هر عملی که از طرف مرد یا زن موجب حرمت خویشاوندی باشد رجعت گفته می شود. مانند: مساس، بوسه، نظر به فرج داخل بشرط شهوت و خوشی. اگر هر کدام از زن و مرد یکی از این اعمال را بدون شهوت انجام دادند رجعت ثابت نمی شود. لواطه با زن بنا بقول صحیح رجعت است اما نظر به مقعد ولو به شهوت باشد رجعت به آن ثابت نمی شود و به خلوت بدون لذت گرفتن رجعت درست نیست و به پیش آمد جنسی به طریق اولی رجعت ثابت می شود. پیش آمد و دواعی آن برای مرد وزن مطلقه رجعی رجعت است به نیت رجعت باشد یا نه.

طریق بهتر رجعت:

مسئله ۳۹۳- بهتر آن است که مرد به گفتن رجوع نماید و بر رجوع خود دو نفر گواه عادل شاهد بگیرد اگر چه بعد رجعت فعلی باشد. هرگاه وقتی رجوع نماید که زن حاضر نباشد بهتر آن است که رجوع خود را اعلان کند.

شرط رجعت:

مسئله ۳۹۴- شرط رجوع شوهر بر زن طلاق شده آن است که زن به طلاق رجعی طلاق شده باشد. در صورتی که سه طلاقه یا بخلع یا به طلاق که دلالت بر بائن بودن بنماید مانند: تو طلاقى بطلاق سختی یا مانند کوه یا به لفظ کنایه باشد که به آن طلاق بائن واقع شود و طلاق قبل از دخول نباشد، اگر به یکی از این اقسام باشد رجعت صحیح نمی شود.

مسئله ۳۹۵- رجعت دیوانه به عمل، مثلاً: در حالت صحت زن را طلاق داده و بعد دیوانه شده، همسر خود را در حال دیوانگی پیش آمد جنسی می نماید یا بوسه می زند، رجعتش صحیح می شود. و از خوابیده و سهو کننده و اکراه کننده، بدون قصد و به لعب و بازی و به خطا صحیح می شود. مثلاً می خواست به خواهر خود بگوید که به من آب دهید، به زبانش این لفظ آمد: «به همسر خود رجوع کردم» رجوعش صحیح می شود، ولی اگر رجعت را مشروط به شرط نماید و گفت اگر به خانه رفتید به تو رجوع کردم، یا نسبت به زمان دهد و بگوید: هرگاه فردا آید به تو رجوع نمودم و به شرط خیار آن را مشروط گرداند، در این صورت ها رجعتش صحیح نمی شود. خلوت با زن عده شمارنده رجوع نمی باشد و مکروه تنزیهه است در صورتی که قصد رجوع را نداشته باشد ورنه مکروه نیست. و نوبت و قسم در صورت قصد رجوع، رجعت به آن ثابت می شود ورنه ثابت نمی شود.

مسئله ۳۹۶- اگر مهر مؤجل به ذمه ی مرد باشد و مرد او را طلاق رجعی نمود باید در حال آن مهرش را بدهد و اگر شوهر رجوع نماید مهرش معطل نمی شود. زن مطلقه رجعی اگر امید رجعت داشت و شوهرش حاضر بود، می تواند خود را در بین عده مزین سازد و اگر امید رجوع شوهرش نبود باید از زینت و تجمل بپرهیزد. اما مطلقه بائن و زنی که شوهرش فوت گردیده در بین عده نمی تواند از زینت و تجمل استفاده نماید و تا گذراندن عده از خانه اش بیرون کرده نشود.

مسئله ۳۹۷- مرد تا وقتی که مطلقه رجعی در بین عده باشد حق رجوع را دازد و هرگاه

عده‌اش گذشت رجوع کرده نمی‌تواند. عده زنی که حیض شود به سه حیض و از زن حامله به زایمان و از زنی که از حیض به واسطه‌ی کلان سالی یا خورد سالی نا امید باشد به سه ماه از تاریخ طلاق می‌گذرد و بعد از گذشتن عده، مرد حق مراجعت را ندارد. رجعت بعد از گذشت دو ماه از تاریخ طلاق زن‌ها باطل می‌شود. حتی بعد از دو ماه اگر زن ادعا نمود که عده‌ی من گذشته رجعت باطل می‌شود و اگر قبل از دو ماه ادعا نمود باطل نمی‌شود.

مسئله ۳۹۸- مرد اگر همسر خود را یک یا دو طلاق داد و زن شوهر دیگری گرفت و بعد به شوهر اول خود بازگشت، شوهر اول بنا بقول راجح مالک سه طلاق می‌شود چنانکه بعد از سه طلاق بازگردد.

مسائل ایلاء

مسئله ۳۹۹

ایلاء لغتاً به معنی یمین و سوگند است و اصطلاحاً سوگند خوردن است بر اینکه بر همسر خود نزدیکی نمی‌کند. مطلق قسم خورد یا بطور ابد گوید یا مقید به چهار ماه یا بیشتر سازد. مثلاً می‌گوید به خدا قسم که به همسر خود پیش آمد نمی‌کنم یا بطور همیشه یا چهار ماه یا بیشتر ایلاء گفته می‌شود و مدت کم ایلاء تنها چهار ماه است.

مسئله ۴۰۰- ایلاء، قسم به خداوند بر ترک نزدیکی همسرش مطلقاً یا مقید به چهار ماه یا بیشتر، یا نزدیکی همسر خود را به فعل و کار سخت و پر مشقت معلق می‌سازد. سوگند به خدا (ج) سوگند به اسم خدا (ج) و به صفات وی (ج) را شامل می‌شود و تعلیق به کار سخت شامل تعلیق به طلاق و آزادی مملوک و نذر و حج و روزه را در بر می‌گیرد. مثلاً می‌گوید: اگر به تو نزدیکی نمودم بر من حج یا روزه لازم یا تو طلاق یا غلام من آزاد است. اگر گفت بر من چند رکعت نماز یا رفتن جنازه یا سبحان الله گفتن است کارهای که رنج و مشقت ندارد ایلاء نمی‌شود.

شرطهای ایلاء

مسئله ۴۰۱- ایلاء دارای شرایط متعددی است:

۱- شرط است که در بین همسر خود وزن دیگر جمع نکند، اگر گفت قسم به خدا به همسر و کنیز خود پیش آمد جنسی نمی‌کنم ایلاء نمی‌شود زیرا امکان دارد که با همسر خود تنها پیش آمد نماید و کفاره لازم نمی‌شود.

۲- بعضی مدت و وقت را بیرون ننماید. اگر بعضی مدت را از حکم ایلاء بیرون نمود ایلاء نمی‌شود. مثلاً اگر گفت به خدا قسم به تو یکسال پیش آمد جنسی نمی‌کنم مگر یک روز که به تو نزدیکی می‌نمایم این گفتارش ابداً ایلاء نمی‌باشد زیرا تصریح نموده که در یک روز از سال به او نزدیکی می‌نماید و هرگاه تصریح نمود یمین وی منحل گردیده ایلاء نمی‌شود.

۳- قسمش مقید به مکان و موضع نباشد اگر گفت به خدا قسم به همسر خود در منزل پدرش پیش آمد نمی‌کنم ایلاء نمی‌شود، زیرا هرگاه بجای دیگری پیش آمد نمود یمینش منحل می‌شود.

۴- قسمش مانع نزدیکی همسرش نباشد اگر گفت اگر تو را به سوی فرش پیش آمد نمودم تو طلاق زنی یمین وی به دعوتش به فراش منحل می‌گردد. زیرا هرگاه او را به فرش دعوت نمود طلاق می‌شود و بعد می‌تواند به هر وقتی که بخواهد به او پیش آمد نماید بدون لازم شدن چیزی.

۵- در حین تنجیز و جاری شدن ایلاء زن که او را ایلاء نموده منکوحه‌اش باشد.

مسئله ۴۰۲- در جانب شوهر شرط است که اهلیت طلاق را داشته عاقل و بالغ باشد. ایلاء دیوانه و بچه صحیح نمی‌شود ولی اسلام در ایلاء شرط نیست. ایلاء ذمی صحیح می‌شود مگر در صورتی که به عبادت دین قسم خورد و بگوید اگر به تو نزدیکی نمودم بر من حج باشد. در ایلاء زن آزاد چهارماه کامل و در کنیز دو ماه کامل شرط است شوهرش آزاد باشد یا غلام.

مسئله ۴۰۳- صیغه‌ی ایلاء دو قسم است صریح و کنایه. صریح عبارت از لفظ است که به مجرد شنیدن دلالت بر پیش آمد جنسی بنماید و غالباً به آن معنی استعمال شود مانند: وطی، جماع، نزدیکی، پیش آمد جنسی و... اگر در این کلمات ادعا کند که من اراده‌ی جماع نداشتم قاضی قبول نمی‌کند و دیانتاً قبول می‌شود. کنایه لفظی است که به جماع دلالت می‌کند اما احتمال معنی دیگر را هم دارد، مثلاً: مساس نمی‌کنم، سر خود را بسرش نمی‌گذارم و.. با این الفاظ وقتی ایلاء می‌شود که نیت داشته باشد.

حکم ایلاء و دلیل آن

مسئله ۴۰۴- ایلاء دو حکم دارد:

- ۱- حکم آخرت و آن گنهکاری است در صورتی که رجوع نکند.
 - ۲- حکم دنیوی و آن عبارت از طلاق همسر وی است بعد از گذشت چهارماه طبق مقررات شرعی، قرآن مجید می‌فرماید:
- «لَّذِينَ يُؤْلُونَ مِنْ نِسَائِهِمْ تَبِيصَ أَرْبَعَةِ أَشْهُرٍ فَإِنْ فَاءُوا فَإِنَّ اللَّهَ غَفُورٌ رَحِيمٌ وَإِنْ عَزَمُوا الطَّلَاقَ فَإِنَّ اللَّهَ سَمِيعٌ عَلِيمٌ».

برای کسانی که سوگند می‌خورند به ترک پیش آمد با همسران خود مدت چهارماه اگر بازگشتند به پیش آمد که قسم به ترک آن خورده بودند خداوند آمرزنده و بخشاینده است، ایشان را به واسطه‌ی اداء کفاره می‌آمرزد و اگر قصد طلاق را داشتند البته خداوند شنوا و بینا است.

از این آیه‌ی کریمه ثابت می‌شود که اگر در اثناء چهارماه رجوع کرد یمینش منحل می‌گردد و بر آن کفاره لازم می‌شود و اگر تاگذشت چهارماه پیش آمد نکرد همسرش طلاق می‌شود.

مسئله ۴۰۵- اگر در قسم خود را حانث کرد و به همسرش نزدیکی نمود، تا مدت ایلاءاش گذشت یک طلاق بائن واقع می‌شود و اگر خود را حانث نمود و پیش از گذشت مدت ایلاء به همسرش پیش آمد نمود در صورت سوگند به خداوند (ج) کفاره و در صورت معلق به جزاء جزاء معلق واقع می‌شود، مانند حج و روزه و...

حکمت ایلاء:

مسئله ۴۰۶- ایلاء یکی از عادات و عنعنات دوره‌ی جاهلیت پیش از طلوع دین قدسی اسلام بوده است و طوری که از آیه‌ی کریمه‌ی ایلاء واضح می‌گردد این کار امر قبیح، زشت، تجاوز و ستم کاری است به حقوق زن. زیرا این عمل باعث می‌شود که در بین مرد و زن جدایی و فاصله ایجاد شود و لوازم طبیعی بشری که عبارت از همزیستی و بقاء نوع بشری است از بین برود و مرد به این کار اعلان می‌کند که من از این همسر خود راضی نیستم و به نزد من خوش آیند نمی‌باشد و من از آن متنفّر و روگردان می‌باشم. اینها همه اذیت و ضرر و ذلت و تحقیر است که متوجه زن می‌شود. ایلاء جاهلیت بسیار طولانی و دراز مدت بوده است یک سال و دو سال و بیشتر و این عمل به درجه‌ی آخر ظلم و بیدادگری در حق زن است هرگاه شریعت حکیمانه‌ی الهی آمد این عادات ظالمانه‌ی جاهلیت را ریشه کن نمود و برای ایلاء مدتی معین نمود که اگر از آن مدت تجاوز کند همسرش طلاق بائن می‌گردد و اگر در آن مدت خود را حائض گردانید و با همسرش پیش آمد نمود، کفاره و جزاء لازم می‌شود. طوری که قبلاً بیان شد این مدت چهارماه است، زیرا این مدتی است که برای مرد شوق و علاقه مباشره و نزدیکی با همسرش پیدا می‌شود و باعث می‌شود که حال خود را با زن نیکو سازد و رشته زناشویی را از دست ندهد و از عمل نامناسب خود که به واسطه‌ی عوامل طبیعی صورت گرفته پشیمان گردیده به همسرش رجعت نماید. زن نیز به واسطه‌ی اعراض شوهرش و ترک مؤانست و نشان دادن ناخوشی و بی‌محبتی به وی، سرزنش گردیده در آینده اعمالی که سبب این هجران شده مرتکب نگردیده از طریق معاشرت و زندگی پسندیده و اطاعت از فرمان‌های مشروع شوهرش زندگی فامیلی خود را به وجه احسن و بهتر ادامه می‌دهد. از حضرت عبدالله ابن عباس روایت شده که فرمود: ایلاء جاهلیت یک سال و یا دو سال و یا بیشتر بوده خداوند آن را به چهارماه تعیین نمود، کسی که ایلاء اش کمتر از چهارماه باشد ایلاء نمی‌باشد.

اهلیت در وقت سوگند معتبر است:

مسئله ۴۰۷- اهلیت در وقت سوگند اعتبار دارد نه بعد از آن. هرگاه مدت ایلاء سپری

گردیده و شوهر به واسطه‌ی مانع طبعی مانند خوردسالی و مریضی که امکان پیش آمد نبود یا زن ناسازگار و محل بود و با شش معلوم نبود، در این حالت رجوع به زبان معتبر است و اینطور بگوید: به وی رجوع کردم یا ایلاء خود را باطل نمودم و مانند آن. هرگاه این چنین گفت به گذشتن مدت، طلاق نمی شود. اما سوگند وی اگر معلق باشد به حال خود باقی است، اگر مانع از بین رفت و به همسرش پیش آمد نمود جزاء لازم می گردد و اگر سوگند به خداوند (ج) باشد کفاره لازم می شود. این حکم در صورتی است که ایلاء مقید نباشد و اگر مقید به مدت بود چنانکه قسم خورد چهارماه به وی نزدیک نمی شوم و مدت گذشت و همسرش معذور بود طلاق نمی شود و اگر به او پیش آمد نمود جزایی لازم نمی شود زیرا به گذشت مدت یمینش منحل شده است.

مسئله ۴۰۸

اگر در مرد موانع وجود داشت که پیش آمد کرده نمی توانست، مثلاً مبتلا به عنت (سست اندامی) یا بغیر حق زندانی بود که به وی رسیده نمی شد، یا مسافری بود که در بین آنها مساحت بود که در مدت چهارماه طی کردن آن ممکن نبود. در این صورت هارجوعش به زبان است و حبس و ناسازگاری زن همین حکم را دارد.

مسئله ۴۰۹

هرگاه مرد به همسر خود در حالت حیض و یا نفاس پیش آمد نمود گناهکار می شود ولی ایلاءاش از بین می رود و کفاره یا جزاء لازم می شود. مرد اگر ایلاء کرد و بعد مرتد شد و به دار کفر رفت زنش طلاق و ایلاءاش بنا به قول صحیح از بین می رود.

مسئله ۴۱۰ - مرد برای همسر خود گفت تو بر من حرامی، یا هر حلالی بر من حرام باشد و ... اگر نیت تحریم و حرام گردانیدن زن را داشته باشد یا چیزی. نیت نداشته باشد ایلاء است و در نیت ظهار، ظهار است و در نیت دروغ دیانتاً سخنش هدر و باطل است اما به نزد قضا بنا بقول مفتی به طلاق بائن است، در صورت نیت طلاق یا حال مذاکره طلاق. اما در

حالت رضا و خوشی یا غضب نیت طلاق ضروری است و اگر نیت سه طلاق را داشت سه طلاق می شود و بنا بقول مفتی به اگر نیت طلاق را نداشت طلاق بائن می شود زیرا غالباً عرف و عادت بر این است.

مسئله ۴۱۱- اگر مرد در یک مجلس سه بار کلمه ی ایلاء را تکرار نمود و چنین گفت: به خدا سوگند به تو نزدیکی نمی کنم ، به خدا به تو نزدیکی نمی کنم، به خدا به تو نزدیکی نمی کنم. اگر اراده ی تکرار داشت یک ایلاء و یک قسم می شود و اگر نیتی نداشت ایلاء یکی و سه قسم است و اگر نیت تشدید و سختگیری را داشت یک ایلاء و سه قسم می شود، حتی اگر چهارماه گذشت و به آن نزدیک نشد یک طلاق بائن می شود و اگر پیش آمد نمود سه کفاره می شود.

مسئله ۴۱۲- اگر زن برای مرد گفت تو بر من حرام یا من بر تو حرامم قسم می شود ولو نیت نداشته باشد، حتی اگر شوهر را به نزد خود گذاشت و به او پیش آمد نمود زن حائض گردیده کفاره بر وی لازم می گردد.

مسئله ۴۱۳- اگر مانع از پیش آمد شرعی باشد، مثلاً: احرام به حج داشت و تا حج چهارماه باقی بود رجوعش به جماع درست می شود نه به زبان و نه به دیگر کاری.

مسائل ظهار

مسئله ۴۱۴- معنی ظهار به حسب لغت اینکه مرد به همسرش می گوید: تو بر من مانند مادر من هستی. در دوره ی جاهلیت اگر این سخن را می گفت بطور همیشه همسرش بر وی حرام می گردید طوری که به دیگران حرام است و هرگاه دین پاک اسلام آمد رسم و عادت دوره ی جاهلیت را از راه وحی الهی باطل و یا متغیر گردانید. گفتار و کردار نیکو و شایسته را ثابت قرار داد و آنچه زشت و قبیح بود منع فرمود و اگر محتاج تعدیل و تهذیب بود آن را مذهب گردانید.

ظهار در دوره‌ی جاهلیت برای تحریم ابدی استعمال می شد وزن بر شوهر و غیر وی حرام ابدی می گردید ، ولی شریعت غرای اسلام برایش حکم دنیوی و اخروی مناسبی قرار داد. حکم اخروی اش عبارت از گناه و معصیت است، کسی کهظهار را اجراء کند گناهکار می شود و حکم دنیوی اش عبارت است از حرام ساختن پیش آمد جنسی با همسرش تا کفاره را اداء نماید و منظور از این احکام مقررہ تأدیب و سرزنش مرد است تا دیگر بار مرتکب همچو عملی نشود و پند و عبرت برای دیگران است که از برنامه‌ی وی پند گرفته مرتکب عمل اش نشوند. آری بر مسلمان واجب و لازم است که در پیرامون آن به نهایت دقت نمایند که چه بدی‌های را این کار در بر دارد، و چه مشکلات فامیلی و اجتماعی را ایجاد می نماید. باید از آن پرهیزند. زیرا دین اسلام این کار را نمی پذیرد که انسان وقتی خشم و غضب شود زور وی بر همسرش رسد و بگوید تو بر من مانند مادر من هستی.

دلیل حرمت ظهار:

مسئله ۴۱۵- دلیل حکم اخروی ظهار: قرآن مجید می فرماید: «والذین یظاهرون منکم من نسائهم ما هن امهاتهم ان امهاتهم اللاتی و لدنهم وانهم لیقولون منکراً من القول وزوراً» آنانی که از شما زنهای خود را ظهار می نمایند آنها مادران شان نیستند مادران شان کسانی اند که آنها را زائیدند و البته ایشان سخن منکر و دروغ را می گویند.

دلیل حکم دنیوی: قرآن کریم می فرماید: «والذین یظاهرون منکم من نسائهم ثم یعودون لما قالوا فتحریر رقبة من قبل ان یتاسا» الایة آنانی که از شما زنهای خود را ظهار می نمایند و بعد از گفته‌ی خود باز می گردند باید پیش از مساس رقبة (غلامی) را آزاد نمایند.

سبب نزول مشروعیت ظهار داستان خوله بن ثعلبه است و بنا به روایت عایشه‌ی صدیقه رضی الله تعالی عنها چنین وارد شده است: (قالت: تبارک الذی اوعی سمعه کل شیء انی لا سمع کلام خولة بنت ثعلبة و غفی علی بعضه و هی تشتکی زوجها الی رسول الله و هی تقول یا رسول الله اکل مالی و أفنی شبابی و نثرت له بطنی حتی اذا کبرت سنی و انقطع ولدی ظاهر منی، اللهم انی اشکو الیک قالت فما برحت حتی نزل جبرئیل بهذه الایة « لقد سمع الله قوله التی

تجادلک فی زوجها» و قالت: و زوجها اوس بن الصامت (اخرجه ابن ابی حاتم من حدیث عائشه رضی الله تعالی عنها)

حضرت بی بی عایشه رضی الله تعالی عنها می گوید: بزرگ است آن ذاتی که در هر چیز شنوا است البته من کلام خوله بن ثعلبه را می شنوم و بخشی از آن بر من پوشیده مانده است و او از شوهر خود به حضور رسول خدا ﷺ شکایت می نمود و می گفت ای فرستاده شده ی خدا (ج) شوهرم مالم را خورد و جوانی من را از بین برد و شکمم برایش اولاد بسیاری را آورد تا که سن و سال من بزرگ شد و زایمانم تمام گردید من را ظاهر نمود. ای بار خدایا! من به بارگاه تو عرض نیاز می نمایم و شکایت خود را به حضور تو پیشکش می کنم حضرت بی بی عایشه (رض) گفت در همان حال حضرت جبرئیل این آیه ی را فرود آورد: «قد سمع الله قول النسوة تجادلن فی أزواجهن» بی بی عایشه (رض) گفت: شوهرش اوس بن صامت است.

حکمت ظهار:

مسئله ۴۱۶- ظهار نسبت به اینکه عملی است نادرست خلاف شرع و عقل می باشد، زیرا ظلم و ستم است بر زن و محدود ساختن حقوق طبعی و فطری وی و ترک الفت و محبت ذات البینی است. در حالی که مرد عقلاً و شرعاً مکلف است که به وی شفقت و دوستی داشته او را مورد لطف و احسان قرار دهد. لذت و حلال خداوند جل جلاله را بر خود حرام گردانیده از این رو قرآن مجید او را دروغ و منکر و بدگفته است. اما نظر به لطف بی پایان الهی حتی به گناهکاران و متجاوزان عملی که از اراده و عقل صادر می شود او را باطل محض نگردانیده و یا طوری که در جاهلیت قبل از اسلام رواج داشت آن را طلاق نساخته، بلکه برای اصلاح و سرزنش و تأدیبش در برابر این عمل وی که از بقایای جاهلیت بشمار می آید کفاره مقرر نمود تا در آینده دست به همچو عملی نزنند و دیگران نیز از آن پند بگیرند و مرتکب آن نگردند زیرا کفاره مالی و بدنی که در مسئله ی ظهار مقرر شده سخت ترین کفاره ها است. حتی وقتی که به اوس ابن ثابت قرآن کریم کفاره را ارشاد فرمود رسول کریم ﷺ بر خوله همسرش فرمود: که او را امر کن که رقبه ی را آزاد کند، خوله گفت: ندارد، باز فرمود: دو ماه پیاهی روزه بگیرد. گفت: که پیرمرد است طاقت و توان روزه را ندارد. باز فرمود: ۶۰ مسکین طعام بدهد. خوله گفت: هیچ چیزی ندارد یا رسول الله. نبی

کریم ﷺ فرمود: من یک پیمان به او کمک می نمایم، و خوله گفت یک پیمان من نیز به او می دهم. واضح و آشکار است که هر سه بخش کفاره امر سنگین است که هر کس از عهده‌ی آن برآمده نمی تواند، تا هوشداری باشد برای مردان که همسرشان زیر دست‌شان است، همچو بی باکی و ستم به آنها روا نداشته باشند و در موارد خشم و غضب از شکیبایی و حلم کار بگیرند و با همسر خود از راه گذشت و مهربانی پیش آمد نمایند. والله اعلم

مسئله ۴۱۷- ظاهر عبارت از تشبیه مرد مسلمان است مرد همسر خود را یا تشبیه عضوی که از آن به بدن تعبیر می شود و یا تشبیه جزء شایع وی به محرم ابدی، به صفتی که امکان از بین رفتن آن نیست، اگر بطور تشبیه نباشد ظاهر نمی شود اگرچه نیت تشبیه را داشته باشد. مثلاً به زن خود می گوید: تو مادر و یا خواهر منی. ذمی اگر کلمه‌ی ظاهر را استعمال کند ظاهر نمی شود. اگر مرد مسلمان کنیز یا زن اجنبی را تشبیه کند ظاهر نمی شود. اگر زن این تشبیه را استعمال کند و به شوهر خود بگوید: تو بالای من مانند پدر یا پست مادر من هستی ظاهر نمی شود. این تشبیه اگر به جزء صورت می گیرد که نظر به آن صحیح نباشد مانند: پست، شکم و فرج یا تمام زن محرمه، ظاهر می شود. اگر تشبیه به تمام زن محرمه صورت گرفت وقتی ظاهر می شود که نیت ظاهر را داشته باشد. زیرا این ظاهر کنایه بوده صریح نیست اگر تشبیه به جزء غیر محرم صورت گیرد و این چنین گوید: تو مانند سر مادر من یا پای وی هستی، ظاهر نمی شود.

اگر زنی که به آن تشبیه شد بطور دائمی و ابدی بر وی حرام نباشد، مثلاً بگوید: تو مانند پست خواهر خود هستی ظاهر نمی شود. زیرا خواهر زن حرام ابدی نیست و تشبیه به جزء مرد هم ظاهر نمی شود، مثلاً می گوید: تو مانند آلت تناسلی پدر یا برادر من هستی، و اگر گفت تو بالای من مانند خود مرده یا گوشت خوک هستی، بنا به قول صحیح اگر هیچ نیت نداشت ایلاء می شود و اگر نیت طلاق داشت طلاق می شود و اگر نیت ظاهر داشت، ظاهر می شود.

مسئله ۴۱۸- لفظ ظاهر دو قسم است: صریح و کنایه، در صریح شرط است که تشبیه همسرش یا تشبیه جزء وی که از آن به کل بدن تعبیر می شود یا تشبیه جزء شایع و پراکنده

در کل به عضوی از اعضاء زن که بطور ابد بر آن حرام است از طریق نسب یا شیرخوارگی و یا خویشاوندی صورت گیرد. مثلاً در تشبیه کل می گوید: تو بالای من مانند پشت مادر منی و در تشبیه عضو می گوید: سر تو مانند پشت مادر من است، و در تشبیه جزء پراکنده و شایع می گوید: نصف تو مانند پشت مادر من است در تمام این اقسام شخص مظاهر می باشد ولو نیت نداشته باشد. در ظاهر صریح شرط است که عضوی را بیاورد که نظر به آن روا نباشد، اما در ظاهر کنایه این شرط نیست بلکه به این طریق می گوید: تو بالای من مادر منی و مانند آن. در ظاهر کنایه نیت شرط است اما اگر در تشبیه نیت کرامت و بزرگی را داشته یا هیچ نیت نداشته یا حرف تشبیه را نیاورد و بگوید: تو مادر منی، ظاهر نمی شود و چیزی واقع نمی گردد، و ظاهر گنگ به خطی یا به اشاره‌ی معینه صحیح می شود.

مسئله ۴۱۹- اگر دوزن داشت و یکی را ظاهر نمود و بعد برای زن دیگرش گفت: تو مثل فلانته (زن ظاهر کرده) یا تو را با او شریک نمودم، ظاهر می شود. تشبیه در حال و معلق هر دو ظاهر است. مثلاً می گوید: تو بر من مانند پشت مادر منی اگر می خواهی یا تو بر من مانند پشت مادر منی به مدت یک ماه، و اگر گفت: تو بر من مانند پشت مادر منی اگر به شهر پدر خود سفر کردی و زن به آنجا سفر کرد، هرگاه مرد عزم پیش آمد وی را نمود، کفاره می شود و اگر گفت هر باری سفر کردی به هر مرتبه سفر یک کفاره می شود، زیرا معلق به شرط مکرر به تکرار می شود. اگر گفت تو بر من مثل پشت مادر منی هر روز، یک کفاره می شود. اگر در هر روز گفت هر روزی که در آن عزم پیش آمد زن را بنماید یک کفاره می شود ولی اگر به شب به آن پیش آمد نماید کفاره لازم نمی شود. اگر گفت تو بر من حرامی مانند مادر من هر نیت را از قبیل ظاهر و طلاق داشته باشد همان می شود و اگر نیت نداشت بنا به قول اصح ظاهر که آسان تر است واقع می شود و اگر گفت تو بالای من حرامی مانند پشت مادرم تنها ظاهر می شود. اگر مرد برای زنش بگوید: تو مادر منی و یا بگوید: ای دختر من و ای خواهر من و مانند آن اگرچه ظاهر نمی شود ولی گفتن همچو کلمات شرعاً مکروه است نباید استعمال شود. مظاهر اگر کفاره ندهد به قاضی شرع موضوع عرض شود و قاضی او را مجبور سازد به اینکه یا کفاره بدهد یا همسر ظاهر شده را طلاق دهد.

مسئله ۴۲۰- هرگاه مرد زنش راظهار نمود پیش آمد جنسی (جماع) و اسباب آن مانند بوسه مساس نظر به فرج به شهوت و خوشی بر وی حرام است تا وقتی کفاره را بدهد و بر زن نیز جای دادن مرد حرام است. اگرظهار را مقید به وقت نمود اگر در وقت موصوف می خواست پیش آمد نماید، بدون کفاره روا نیست و به گذشت وقت مذکورظهارش ساقط می شود. اگرظهار را بخواست خداوند (ج) موکول نمودظهارش باطل می شود و اگر به خواست شخص موکول نمودظهارش باطل نمی شود. اگر در همان مجلس آن شخصظهار را خواستظهار می شود ورنهظهار نمی شود. اگر مرد چند زن داشت و گفت شما بالای من مانند پشت مادر من هستید همه شانظهار می شود زیراظهار را به ایشان نسبت داده است و برای هریک باید کفاره علیحده بدهد. اگر برای زن بیگانه گفت اگر تو را نکاح کردم تو بالای من مانند پشت مادر منی، حکمظهار لازم می شود.

مسائل کفاره

مسئله ۴۲۱- قبلاً بیان شد کهظهار دو حکم دارد:

- ۱- اخروی و آن عبارت از گناه که عذاب الهی را واجب می سازد، باید توبه کند و عزم نماید که دیگر به آن باز نگردد و خداوند (ج) به لطف و کرم خود توبه بنده را می پذیرد و گناه او را می آمرزد.
- ۲- حکم دنیوی که عبارت از کفاره است، کفاره وقتی واجب می شود که به طور مستمر و همیشه بر مباح ساختن جماع عزم نماید و رجوع و بازگشت در آن نباشد زیرا به واسطه یظهار جماع و پیش آمد بر شخص مظاهر حرام شده است. و فقط کفاره وقتی واجب می شود که به مباح ساختن جماع بازگردد و رجوع نماید. چنانکه خداوند می فرماید: «ثم يعودون لما قالوا» یعنی برای حلال ساختن چیزی که به زبان حرام کرده بودند باز می گردند. به هر حال، رجوع وی از گفته ی خویش فقط به عزم مستمر و همیشگی بر روا ساختن پیش آمد جنسی با همسرش صورت می گیرد حتی اگر به این کار عزم نمود و بعد به این فکر افتاد که پیش آمد ننماید کفاره واجب نمی شود.

مسئله ۴۲۲- کفارهظهار را سه مرتبه است: آزاد ساختن، مملوک کافر باشد یا مسلمان و کسی که بتواند باید رقبه‌ی را آزاد نماید اگر نمی‌توانست دو ماه پیاپی روزه بگیرد حتی یک روز را هم نخورد، اگر نمی‌توانست شصت مسکین طعام دهد. ناتوانی اش از روزه وقتی ثابت می‌شود که مرض داشته باشد که امید تاندرستی در آن نباشد یا مظاهر قدرت و توان روزه را نداشته باشد. اگر کفاره را مریض اداء نمود و بعد صحت یافت روزه بر آن واجب می‌شود. کفاره به دو چیز ساقط می‌شود: به مرگ و به طلاق بائن در صورتی که رجوع نکند.

مسئله ۴۲۳- هرگاه نمی‌توانست رقبه را آزاد کند دو ماه پی در پی به نیت کفاره روزه گیرد به شرطی که در آنها ماه رمضان هر دو عید و ایام تشریق نباشد. در روزهای روزه روا نیست که با همسرش پیش آمد نماید نه در شب و نه در روز اگر در شب به قصد یا به فراموشی و در روز به قصد جماع کرد روزه اش باطل و باید از سر بگیرد. اگر یک روز کم دو ماه روزه گرفت در روز اخیر به آزاد کردن غلام قدرت پیدا کرد روزه اش باطل غلامی را باید آزاد کند و اگر بعد از تکمیل شصت روز قدرت به آزادی غلام پیدا کرد کفاره اش به روزه تمام شده ضرورت به آزادی غلام ندارد. هرگاه از روزه عاجز بود شصت مسکین طعام دهد هر مسکین قریب دو کیلوگرام از گندم و سی و شش سیر از جو و یا قیمت آنها. اصل و قاعده کلی در طعام دادن هر جنس از کفاره که بیان گردید از جای جنس دیگری که در نص بیان شده ایستاده نمی‌شود اگرچه در قیمت بیشتر باشد مثلاً اگر ۱۸ سیر خرما که قیمتش به ۱۸ سیر گندم برسد درست نیست و اگر یک کیلوگرم گندم که قیمت آن به سی و شش سیر جو برسد صحیح نمی‌شود.

مسئله ۴۲۴- مقدار کفاره طعام درظهار و مصرف آن مقدار و مصرف صدقه‌ی فطر است، بطور تملیک و اباحت صحیح می‌شود. در طعام اباحت شرط است که هر مسکینی را دوبار سیر کند اگر مسکین سیر یا بچه غیر مراهق باشد صحیح نمی‌شود. مستحب آن است که صبح و شام نان با نان خورش بدهد. اگر یک مسکین را شصت روز طعام داد صحیح است

و اگر تمام طعام را در یک روز به نزد مسکین به طور اباحت آورد از یک روزش حساب می شود.

و اگر در یک روز به دفعات برای یک مسکین تمام طعام کفاره را تملیک نمود بنا به قول اصح از همان روز حساب می شود. در کفاره صحیح جمع نمودن در بین خوراندن طعام (اباحت) و تملیک درست است اگر یکصد و بیست مسکین را طعام داد از جای نصف طعام حساب می شود، باید شصت مسکین را از آنها چاشت و یا شام طعام دهد اگرچه به دیگر روزی باشد، زیرا لازم است که شصت مسکین را دوبار چاشت و شام طعام دهد.

مسائل لعان

مسئله ۴۲۵- لعان لغتاً به معنی دور گردانیدن و به اصطلاح شرع عبارت است از چهار شهادت و گواهی که به قسم تأکید گردیده در جانب مرد همراه بالعن و در جانب زن توأم با غضب باشد و شهادت مرد جانشین در قذف و از زن قائم مقام حد زنا می شود. و هرگاه لعان صورت گرفت حد قذف از مرد و حد زنا از زن ساقط می شود زیرا استشهاد دروغ به خدا مانند حد، سخت و هلاک کننده است بلکه از حد سخت تر است.

شرط لعان و سبب آن:

مسئله ۴۲۶- لعان در وقتی صحیح است که نکاح صحیح در بین متلاعنین قائم باشد. در نکاح فاسد و زن طلاق شده به طلاق بائن جاری نمی شود. ولی به طلاق رجعی لعان جاری می گردد و شرط است که زن و مرد متلاعنین آزاد، هوشیار، بالغ، مسلمان، سخنور و غیر محدود فی القذف باشند و در جانب قذف گوینده شرط است که بر صدق ادعاء خود اقامه ی بینه نکند و در جانب زن شرط است که از ارتکاب زنا انکار نموده خود را عقیف و پاک بداند و شرط است که قذف صراحتهً به زنا و در داراسلام صورت گیرد، دور نمودن قذف گوینده نسب بچه را از خود به منزله ی زنا صریح است. سبب لعان نسبت دادن مرد همسر خود را به زنا بطوری که در زن بیگانه حد را واجب گرداند به این طریق که زن محصنه باشد.

رکن و حقیقت لعان و حکم آن:

مسئله ۴۲۷- حقیقت لعان عبارت از شهادتهایی که مؤکد به لعن و غضب باشد و حکم آن هرگاه لعان جاری گردید پیش آمد جنسی و دواعی آن حرام می گردد و در بین زن و مرد لعان گوینده تفریق و جدایی بائن صورت می گیرد و اهلیت لعان را کسی دارد که اهل شهادت باشد. هرگاه مردی زن عقیفه و منکوحه ی خود را به نکاح صحی که از زنا و اتهام آن پاک است در داراسلام به صریح زنا دشنام داد و یا مرد نسبت ولد را از خود سلب نمود و هر دو اهلیت اداء شهادت را داشتند و زن در نزد قاضی خواهان قذف گردید در این صورت لعان در بین شان جاری می گردد ولی بهتر برای زن آن است که موضع را بپوشد و افشاء نکند و قاضی او را به پوشیدن آن امر نماید. آری، این در صورتی است که مرد به قذف وی اقرار نماید یا به بینه ثابت شود و مرد به ادعای خود اصرار داشته زنا را ثابت کرده نتواند.

مسئله ۴۲۸- اگر مرد از لعان گفتن ابا و ورزید بندی شود تا لعان گوید یا خود را دروغگوی ساخته حد قذف زده شود. اگر مرد لعان گفت زن باید بعد از وی لعان گوید زیرا مرد مدعی است. اگر زن ابتداء به لعان نمود باید بعد از مرد دوباره لعان گوید و اگر زن از لعان ابا و ورزید و به لعان گفتن حضار نشد زندانی شود تا لعان گوید یا ادعای مرد را تصدیق کند. در صورت تصدیق لعان ساقط می شود و زن حد نمی خورد ولو چهار بار او را تصدیق کند زیرا این تصدیق قصداً صورت نگرفته است و نسبت ولد هم منتفی نمی شود بلکه نسبش ثابت می گردد زیرا نسب به لعان از بین می رود و در این صورت لعان جاری نگردیده است.

مسئله ۴۲۹- اگر شوهر اهل شهادت نباشد، غلام یا محدود در قذف یا کافر باشد ولی اهلیت قذف را داشت بدین معنی که صاحب عقل و بلوغ و نطق بود حد زده می شود. زیرا هرگاه لعان به واسطه ی که قاذف دارای شرایط آن نباشد ساقط شود و اهلیت قذف را داشت باید حد زده شود و اگر اهلیت قذف را هم نداشت هیچ کدام از حد و لعان جاری نمی شود. اگر مرد اهلیت شهادت را داشت ولی زن این اهلیت را نداشت یا از زنانی بود که

بر قاذفش حد جاری نمی‌شد نه حد جاری می‌شود و نه لعان. مثلاً اگر زن کافر، رقیق، صغیره و یا دیوانه باشد حد زده نمی‌شود زیرا محصنة نیست و لعان هم جاری نمی‌شود بواسطه‌ی که محصنة نمی‌باشد و اهلیت شهادت را هم ندارد و اگر غیر عقیقه باشد حد از مرد ساقط می‌شود زیرا زن محصنة نیست ولی مرد باید تعزیر شود تا به این موضوع کسی دیگر جرأت نکند. هرگاه لعان واجب شد و بعد زن از شوهرش بائن گردید یا زن مرتکب زنا شد یا مرتد گردید، یا شاهد قذف حاضر نبود یا فوت گردیده، لعان ساقط می‌گردد.

مسئله ۴۳۰- فرقت و طلاق به مجرد لعان گفتن واقع نمی‌شود بلکه موقوف به تفریق و حکم قاضی شرع است. از این رو پیش از حکم قاضی بعد از لعان از همدیگر میراث می‌برند و در همین حالت اگر همان زن خود را طلاق بائن نمود واقع می‌شود و یا خود را دروغگوی گردانید پیش آمد جنسی بدون تجدید نکاح رواست.

مسئله ۴۳۱- اگر شوهر گفت این بچه از من نیست و بچه زنده بود، قاضی نسب او را از پدرش قطع نماید و او را به مادرش ملحق سازد و نسبت دهد بشرطی که نکاح صحیح باشد و علوق بچه در حالی باشد که لعان در آن صورت گیرد. حتی اگر علوق در حالی بسته شده باشد که زن کتابی بود و بعد مسلمان شد نسبت بچه از پدرش قطع نمی‌شود زیرا در آن حالت لعان جاری نمی‌شود. نفی ولد شرایط دیگری هم دارد:

۱- تفریق بین مرد و زن، ۲- تفریق در وقت ولادت یک یا دو بچه. ۳- شوهر قبلاً به نسب بچه اقرار نکرده باشد. ۴- زنده بودن بچه در وقت تفریق. ۵- بعد از تفریق بچه دیگری از یک شکم نداشته باشد. ۶- شرعاً نسب بچه ثابت نشده باشد.

مسئله ۴۳۲- اگر مرد و زن هر دو و یا یکی از آنها گنگ بودند یا بعد از لعان پیش از تفریق گنگی عارض شد لعان جاری نمی‌شود و به کتابت و خط نوشتن و نابودن و نفی حمل لعان صورت نمی‌گیرد.

دلیل لعان:

مسئله ۴۳۳- لعان شرعی آن است که مرد هرگاه همسر خود را متهم به زنا نمود، مکلف است که چهار شاهد عدل را به دیدن زنا شرعاً اقامه کند، اگر شاهد نداشت به چهار شهادت به الله تعالی شهادت دهد به این طریق که قاضی مرد و زن را روبروی یکدیگر ایستاده کند و خطاب به مرد امر کند که لعان را چهار بار بگوید و مرد چهاربار می گوید: «أشهد بالله انی لمن الصادقین فیأرمیتها به من الزنا» و در مرتبه ی پنجم می گوید: «لعنة الله عليه ان كان من الكاذبین فیأرماها به من الزنا».

گواهی می دهم به خدا (ج) که من در نسبت دادن زنا به وی از جمله راستگویانم، اگر او در نسبت زنا به وی از جمله دروغ زنان باشد لعنت خدا بروی باد.

و بعد زن چهار بار به این طریق شهادت دهد: «أشهد بالله انه من الكاذبین فیأرمانی به من الزنا» و در مرتبه ی پنجم می گوید: «غضب الله علیها ان كان من الصادقین فیأرماها به من الزنا».

گواهی می دهم به خدا که البته او در نسبت دادن زنا به من از دروغگویان است و خشم و غضب خدا بروی باد اگر مرد در نسبت زنا به وی از جمله راستگویان باشد.

مسئله ۴۳۴- لعان به کتاب و سنت و اجماع ثابت است.

کتاب: «والذین یرمون ازواجهم و لم یکن لهم شهداء الا انفسهم فشهادة احدهم اربع شهادات بالله انه لمن الصادقین و الخامسة ان لعنة الله علیه ان كان من الكاذبین و یدرأ عنها العذاب أن تشهد اربع شهادات بالله انه لمن الكاذبین و الخامسة ان غضب الله علیه ان كان من الصادقین» سنت: «عن ابن عباس قال: جاء هلال بن امیة من ارضه عشیاء فوجد عند اهله رجلاً فرأى ذلك بعینی و سمع باذنیه فلم یهجه حتی أصبح ثم غدا الی رسول الله ﷺ فقال یا رسول الله انی جئت اهلی عشاءً فوجدت عندهم رجلاً فرأیت بعینی و سمعت باذنی فکره رسول الله صلی الله علیه و سلم ما جاء به واشتد علیه فزلت: «والذین یرمون ازواجهم و لم یکن لهم شهداء الا انفسهم...» (الایة) فسری عن رسول الله علیه و سلم و قال أبشر یا هلال فقد جعل الله لك فرجاً و مخرجاً قال هلال: قد کنت ارجو ذلك من ربی سبحانه و تعال فقال رسول الله ﷺ ارسلوا الیها فجاءت فتلاها علیها

رسول الله ﷺ الآية و ذکرهما و اخبرهما ان عذاب الآخرة اشد من عذاب الدنيا و قال هلال و الله لقد صدقت عليها فقالت كذبت فقال رسول الله ﷺ لا عنوا بينها فشهد هلال اربع شهادات بالله انه لمن الصادقين فلما كانت الخامسة قيل له اتق الله فان عذاب الدنيا أهون من عذاب الآخرة و ان هذه هي الموجبة التي توجب عليك العقاب فقال و الله لا يعذبني الله عليها كما لم يجلدني الله عليها فشهد الخامسة ان لعنة الله عليه ان كان من الكاذبين فيما رماها به من الزناء . ثم قيل لها اشهدي فشهدت اربع شهادات بالله انه لمن الكاذبين فلما كانت الخامسة قيل لها اتق الله فان عذاب الدنيا أهون من عذاب الآخرة و ان هذه هي الموجبة توجب عليك العقاب فتلكأت ساعة ثم قالت لا أفضح قومي فشهدت الخامسة أن غضب الله عليه ان كان من الصادقين فيما رماها به ففرق رسول الله ﷺ بينهما و قضى ان لا يدعى ولدها لآب و لا ترمى و لا يرمى ولدها و من رماها او رمى ولدها فعليه الحد و قضى أن لا يثبت لها سكنى و لا قوت من أجل انها يفترقان من غير طلاق و لا متوفى عنها.» (رواه ابوداود)

از ابن عباس روایت شده، گفت: هلال بن امیه خفتن از سر زمین خود آمد مردی را به نزد فامیل خود یافت، به چشمان خود دید و به گوشهای خود شنید تا صبح صبر نمود و صبح به حضور پیغمبر گرامی ﷺ آمد و گفت: ای رسول الله! من خفتن به خانه‌ی خود آمدم و مردی به نزد فامیل خود دیدم، به چشم خود دیدم و به گوش خود شنیدم. پیغمبر خدا ﷺ از این واقعه بد بردند و بر ایشان نهایت سخت آمد، این آیه‌ی کریمه نازل شد: «والذین یرمون ازواجهم» هرگاه حالت نزول وحی تمام شد فرمود یا هلال برایت مژده باد خداوند برایت راه حل گشاده است. هلال گفت: من از پروردگار خود این را امیدوار بودم، رسول گرامی اسلام فرمود: به نزد زن کسی بفرستید، زن آمد.

رسول اکرم ﷺ آیه را بر وی تلاوت نمود و هر دو را نصیحت فرمودند و به آنها فرمود: عذاب آخرت از عذاب دنیا سخت تر است. هلال گفت: به خدا قسم بر آن راست گفتم همسرش گفت: دروغ گفتی. بعد رسول خدا ﷺ فرمود: در بین شان لعان را جاری کنید، سپس هلال چهار بار به خدا (ج) شهادت داد که او از جمله راستگویان است. در مرتبه‌ی پنجم به وی گفته شد از خدا (ج) بترس، عذاب دنیا از عذاب آخرت آسانتر است و این شهادت است که عذاب را بر تو واجب می‌سازد.

هلال گفت: به خدا قسم خداوند (ج) من را نسبت به آن عذاب نمی‌کند، طوری که مرا نسبت به آن شلاق زده است. و بعد مرتبه‌ی پنجم را این طور شهادت داد: لعنت خدا بر او باد اگر در نسبت زنا که به وی می‌دهد از

دروغگویان باشد. بعد به زن گفته شد: شهادت دهید. وی چهار بار شهادت داد که او از دروغگویان است. در شهادت پنجم برایش گفتند از خدا بترس زیرا عذاب دنیا از عذاب آخرت آسانتر است. و این شهادت عذاب را بر تو واجب می گرداند، چند لحظه توقف نمود سکوت کرد بعد گفت: قوم خود را فضاحت نمی کنم. شهادت پنجم را این طور داد: البته غضب خدا بروی باد اگر در نسبت دادن مرد زنا را به وی از جمله صادقین باشد بعد رسول گرامی اسلام ﷺ در بین شان تفریق نمودند و حکم نمودند که بچه‌ی این زن بر هیچ مردی خوانده نشود و زن و بچه‌اش به زنا نسبت داده نشود، کسی که زن یا بچه‌اش را نسب به زنا دهد بروی حد لازم می شود و حکم فرمود که زن مستحق خانه و نفقه نمی باشد زیرا ایشان بدون طلاق و فوت شوهر از هم جدا شدند.

حکمت لعان:

مسئله ۴۳۵- حکمت لعان علل و دلائل زیاد دارد:

۱- دوام زندگی زنی و شوهری در صورتی امکان پذیر است که در بین شان اتفاق، محبت، صمیمیت، خلوص، یکرنگی و یکدلی باشد. هرگاه زن به بدکاری متهم و بدنام شود و بحیث بدکار و فاحشه به نزد شوهرش معرفی گردد، محبت ذات البینی از بین می رود و اعماد مرد بر زن مختل گردیده جای محبت و اتفاق و دوستی را حقد و کینه و عداوت می گیرد. البته عاقبت این بی اعتمادی بدون از فساد و بدبختی و بربادی زندگی حاصل دیگری ندارد.

۲- توبیخ و سرزنش است برای مردان و زنان و هوشداری است برای شان تا بار دیگر همچو عمل ناشایسته و خلاف عقل و شرع را مرتکب نشوند.

۳- نگهداری عصمت و عفت زن که به واسطه‌ی اتهام مرد خدشه دار گردیده است و اخلاقیات مورد طعن و ننگ و عار و زیر سوال اجتماع قرار گرفته حیثیت اجتماعی و زندگی همگانش به باد فنا رفته مردم او را به دیده‌ی ذلت و خواری و پست فطرتی می بینند که این حیات و زندگی به ذات خود صدها درجه از مرگ پست تر است. لذا شریعت مطهر اسلام برای رفع این نقایص لعان را مقرر فرمود تا در صورت ثبوت، زن به جزای شرعی خود برسد و در غیر آن این بدنامی از دامن آن چیده شده و به حیث یک انسان پاک و عقیفه در اجتماع زندگی شایسته‌ی خود را انجام دهد.

مسائل عده

مسئله ۴۳۶- عده لغتاً به معنی شمار کردن و در اصطلاح مدتی است که برای گذراندن باقی مانده‌ی آثار نکاح یا فراش تعیین شده است. زیرا نکاح آثار مادی و معنوی دارد. آثار مادی اش عبارت از حل و آثار معنوی و ادبی اش حرام بودن ازدواج است. تعیین این مدت برای سپری شدن همین آثار است.

مسئله ۴۳۷- در نکاح صحیح عده به سبب دو موضوع واجب شده است:

۱- پیش آمد جنسی، ۲- خلوت. بر زن به واسطه‌ی هر کدام از این دو سبب عده واجب می شود. اما در نکاح فاسد عده به خلوت واجب نمی شود بلکه به پیش آمد جنسی از وقت تفریق عده واجب می گردد.

مسئله ۴۳۸- زن در حین عده نمی تواند به دیگری ازدواج نماید و نمی تواند زینت مروجه را بکار بندد، اسباب وجوب عده سه چیز است:

۱- عقد نکاح صحیح. در عقد نکاح در صورتی عده واجب می شود که شوهرش فوت شود. در این وقت عده واجب می شود خورد باشد یا کلان، سبب عده برای این زن دو چیزی است: عقد صحیح و وفات شوهر.

۲- پیش آمد جنسی به عقد صحیح یا فاسد یا به شبهه. ولی پیش آمد جنسی به عقد باطل و زنا عده ندارد.

۳- بنا به قول معتمد خلوت است صحیح باشد یا فاسد.

انواع عده:

مسئله ۴۳۹- ۱- به حمل (بارداری) ۲- به ماه، ۳- به حیض.

عده سه نوع است، عده حامل به وضع حمل (زائیدن) به مرگ باشد یا طلاق. عده‌ی زنی که حیض نشود و یا شوهرش فوت شود به ماه می گذرد. اگر صغیره باشد یا آیه‌س که به واسطه‌ی کلان سالی حیض نشود عده‌ی آنها سه ماه است. عده‌ی زنی که شوهرش فوت

شود چهارماه و ده روز است، خورد باشد یا کلان، پیش آمد شده باشد یا نه. عده‌ی زن حامل آزاد باشد یا کنیز، طلاق شده باشد یا شوهرش فوت گردیده وضع حمل (زائیدن) وی است. شخصی که در مرض موت همسر خویش را طلاق بائن کرده است هر مدتی که زیاد تر است همان مدت عده‌اش می شود. مثلاً اگر سه حیض از چهار ماه و ده روز کمتر باشد، عده‌اش چهارماه و ده روز است، و اگر سه حیض از چهارماه و ده روز زیادتر شود عده‌اش سه حیض است و اگر طلاق رجعی باشد عده‌اش عده‌ی وفات است.

مسئله ۴۴۰- اگر زن آیسه عده‌ی خود را به ماه گذرانید و بعد بنا به عادت خود حیض شد، و زنی که به نکاح فاسد نکاح شده و زنی که به شبهه پیش آمد جنسی نمود، عده‌ی شان به حیض حساب می شود. عده‌ی موت باشد یا خیر. عده‌ی زن آبستن که شوهرش صغیر است و به وقت مردنش حامله می باشد، زایمان وی است و اگر بعد از مردنش حامله گردید عده‌اش به ماه حساب می شود و در هر دو حالت نسب بچه‌اش برای شوهر صغیرش ثابت نمی شود. اگر زن در حالت حیض طلاق شد باید سه حیض دیگر عده بشمارد و حیض که در آن طلاق شده به حساب نمی آید.

مسئله ۴۴۱- ابتداء عده‌ی زن طلاق شده بعد از طلاق و از زنی که شوهرش فوت گردیده بعد از مردن شوهرش معتبر است و در نکاح فاسد بعد از حکم قاضی به تفریق یا بعد از عزم شوهر به ترک پیش آمد جنسی به این طور که بگوید او را واگذار شدم و ترک نمودم.

مسئله ۴۴۲- اگر زن گفت که عده‌ی من گذشته و مدت عده احتمال آن را داشت و مرد گفت تا حال نگذشته قول زن اعتبار دارد و باید سوگند بخورد. اگر زن را به طلاق بائن طلاق داده و در بین عده واپس او را به نکاح صحیح نکاح نمود و پیش از وطی و خلوت طلاق داد، مهر کامل و عده‌ی مستقل لازم می شود. اگر مرد ذمی زن ذمیه را طلاق نمود و شوهر به آن عقیده نداشت عده ندارد.

مسئله ۴۴۳- زنی که به طلاق بائن طلاق شده و یا شوهرش فوت گردیده باید در بین عده زینت را ترک نماید، از زیورات لباسهای ابریشمی و شانه کردن موی و استعمال خوشبویی و مالش دادن روغنیا ت پرهیزد. مگر در صورتی که معذور باشد و اگر مریض بود و معالجه اش به لباس ابریشم یا به استعمال سرمه و خوشبویی و غیره می شد در این صورت برایش استفاده از آنها صحیح است. پوشیدن لباس که به عصفور یا به زعفران رنگین باشد نیز صحیح نیست. طوری که استعمال حناء روا نمی باشد به شرطی که زن عده شمارنده مسلمان و یا کبیره باشد اما اگر زن مسلمان نبود یا صغیره بود ترک این امور بر آنها واجب نیست.

مسئله ۴۴۴- زنی که در عین عده است به طور واضح و آشکار خسرانی و خواستگاری نشود و به این طور برایش گفته نشود که فلانی می خواهد ترا به نکاح گیرد یا من می خواهم ترا نکاح کنم. ولی تعریض و به طور کنایه درست است. مثلاً می گوید که تو زن خوبی من به زنی که چنان صفاتی داشته باشد نیاز دارم و صفات را بیان کند که مانند صفات آن زن باشد. تعریض فقط به زنی صحیح می شود که در بین عده موت باشد، اما در عده طلاق تعریض امکان پذیر نیست زیرا زن که عده طلاق را می شمارد از خانه ی خود تا عده نگذرد بیرون شده نمی تواند و زنی که عده وفات را می شمارد برایش بیرون شدن به اندازه ی رفع ضرورت زندگی جایز است. لذا تعریض برایش امکان پذیر می باشد و زنی که در عده طلاق است چون بیرون شدن برایش روا نیست تعریض برایش متصور نیست لذا برایش روا نمی باشد. زیرا وی به بیرون شدن نیاز ندارد بخاطری که نفقه ی وی از مال شوهرش تأمین می شود. محتاج به کسب و تحصیل مایحتاج نمی باشد. اما معتده ی موت چون نفقه وی بگردن خود اوست برایش بیرون شدن به روز و بخشی از شب جایز است. این فرق در وقت غیر ضرورت است اما در صورتی که بیرون شدن شان ضرور باشد در بین هر دوی شان فرق نیست. روا است برای آنها که به قدر رفع ضرورت بیرون روند. اما اگر به نزد زنی که در بین عده وفات است مقدار کفایت مایحتاج موجود باشد بیرون شدنش حلال نیست.

مسئله ۴۴۵- زن عده شمارنده در وقت ضرورت از خانه عده‌ی خود بیرون می‌رود. زن اگر در عده‌ی طلاق و یا مرگ است باید از خانه‌ی نشمین خود در حین نکاح بیرون نرود و عده‌ی خود را در آنجا سپری نماید مگر در صورتی که شوهرش او را بزور بیرون کند یا به خانه‌ی کرایه‌ای (اجاره‌ای) بود باش داشته و قدرت بر کرایه نداشته باشد یا خانه‌اش خراب شود و یا خوف لنبیدن (فروریختن) آن باشد. معتده‌ی وفات به موضع نزدیکتری بیرون رود و معتده‌ی طلاق به هر جای که شوهرش می‌خواهد برود. مسکن دوم حکم مسکن اصلی را دارد و بدون ضرورت بیرون نرود.

مسئله ۴۴۶- اگر زن را به طلاق بائن یا به طلاق ثلاثه طلاق نمود و شوهر از یک خانه بیشتر نداشت باید در بین پرده نصب شود تا مرد مرتکب خلوت به زن بیگانه نشود، و اگر زنی که شوهرش فوت شده و وارث غیر محرم دارد باید پرده آویزان شود مگر در صورتی که مرد فاسق و بدکاره بوده احتمال فتنه باشد در این صورت زن بیرون رود. بهتر آن است که مرد بیرون شود و خانه را برای زن واگذارد تا عده‌ی خود را در آنجا بگذراند.

حکمت مشروعیت عده‌ی زن:

مسئله ۴۴۷- واضح و آشکار است که خداوند علیم و حکیم (ج) هیچ قانون و اصل را مشروع نگردانیده مگر در آن حکمت عظیمی نهفته است. حکمتی که ضامن سعادت مادی و معنوی انسان است و از قوانین حکیمانه الهی همانا عده‌ی زن است که از شوهرش به طلاق یا مرگ جدا شده است و این عده دارای حکم و فواید گوناگون است:

- ۱- برای آشکار شدن پاکی رحم زن عده شمارنده از حمل است تا در آن دو پیش آمد جنسی که منجر به خلط شدن نسب بچه می‌گردد جمع نشود.
- ۲- احترام گذاشتن به عقد نکاح و محافظت عظمت و شرافت آن است زیرا جهت از بین رفتن آن باید زن در خانه مدتی اندوهگین و غمناک به سوگ بنشیند.

۳- موقع دادن و فرصت گذاشتن برای مرد که همسر خود را به طلاق رجعی طلاق داده است تا وقتی که به فکر خود آید و از کرده‌ی خود پشیمان شود، بتواند زندگی که در شرف

تباهی و فروپاشی است به واسطه‌ی رجعت آن را ترمیم و تحکیم نماید و زندگی وی و همسرش سیاه و تباه نگردد.

۴- ملاحظه و احتیاط نسبت به شوهر دیگری که زن برای خود انتخاب می نماید تا موضوع ازدواجش واضح و آشکار باشد که همسرش از حمل و بارداری شوهر اولی پاک است.

۵- در نظر گرفتن حق شوهر در صورتی که زن عده‌ی مرگ را بشمارد، زیرا زن در از دست دادن شوهر خویش به مصایب دیگری مبتلا می شود و شخصیتی را از دست می دهد که تمام نیازمندی‌های بشری و اخلاقی او را دور می ساخت و سبب آرامی و عفت و پاکی و حافظ شرافت و کرامت وی بوده است. هرگاه این چنین نعمتی را از دست دهد عقلاً و شرعاً ایجاب می نماید که در غم جدایی وی مدتی بنشیند. حتی عرب جاهلیت در این موضوع این قدر مبالغه می نمودند که یک سال کامل زن باید لباس سیاه را می پوشید و هر نوع زینت و تجمل را کنار می گذاشت و جزیی ترین عمل را که به وقت خوشی وی دلالت کند انجام نمی داد و آن گاه که شریعت حکیمانه‌ی اسلام طلوع نمود این سنگینی پر مشقت و سخت را از دوش زن برداشت و مدتی را تعیین نمود که از هر جهت دارای فواید زیاد است. «سبحان الذی لا تجری فی ملکه الا شیوناً عظیمة متضمنة لحکمة بالغة و مصلحة کامله»

مسائل عنین (سست اندام)

مسئله ۴۴۸- عنین به اصطلاح کسی است که به واسطه‌ی پیری یا سحر و جادو قادر به پیش آمد جنسی (جماع) با همسر خود نمی باشد.

هرگاه آلت تناسلی و خصیه‌های مرد یا تنها آلت تناسلی اش بریده باشد و یا به نهایت خورد باشد که امکان پیش آمد جنسی نباشد و همسرش بعد و پیش از نکاح به حال شوهرش علم نداشته و بعد از نکاح به آن راضی نباشد و درخواست جدایی و فرقت خود را بنماید قاضی بلاوقفه در بین شان تفریق نماید زیرا تأجیل و مدت گذاشتن بی فایده است.

مسئله ۴۴۹- اگر زن شوهر خود را بسته (معقود) یا خصی یافت که انتشار آلت نداشت و خواهان فرقت و جدایی خود شد، یکسال قمری بنا به ظاهر مذهب مهلت داده شود. اگر در این مدت به پیش آمد جنسی قادر گردید موضوع حل می شود ورنه قاضی بین شان تفریق نماید و این تفریق بائن است و زن مستحق تمام مهر می گردد.

مسئله ۴۵۰- اگر بعد از گذشت سال شوهر خود را اختیار نمود یا از مجلس برخواست یا نفرهای قاضی او را بیرون نمودند یا پیش از اختیار زن قاضی برخواست، خیارش باطل می شود زیرا خیارش موقت به مجلس است و تفریق حق خود زن است. هرگاه صراحتاً یا دلالتاً به ساقط نمودن حق خویش راضی باشد به این طور که اختیار را تا برخاستن یا بیرون کردنش یا برخاستن قاضی پیش از اختیارش تأخیر نمود حق خود را باطل نموده است و بعد برایش اختیاری باقی نمی ماند زیرا به باطل نمودن حقش راضی شده است.

مسئله ۴۵۱- اگر در یکی از مرد و زن عیبی باشد مانند دیوانگی، مرض جذام (بندخوره) برص (پیشی) رتق، بسته بودن راه دخول آلت تناسلی و یا وجود غده در دهان رحم و ... هیچ یک از مرد و زن اختیار فسخ و باطل نمودن نکاح را به واسطه وجود آن عیب به دیگر آنها ندارد و نکاح شان با وجود یکی از آن عیب بر زن یا مرد باقی است.

مسئله ۴۵۲- اگر عنین و همسرش بعد از جدایی و تفریق به نکاح همدیگر راضی شدند صحیح است.

نکاح متعه یا موقت

مسئله ۴۵۳- نکاح متعه (موقت) عبارت از آن است که مردی برای زنی که مانع نکاح در آن موجود نباشد می گوید مدت ده روز مثلاً به مبلغ (۵۰ هزار) با تو همراه و همبستر می باشم، زن می گوید قبول کردم. یا مرد برای زنی می گوید که یک ماهه مثلاً تو را به دو هزار نکاح نمودم زن می گوید قبول نمودم، به هر دو صورت به لفظ متعه یا نکاح موقت باشد به

اتفاق تمام مذاهب اهل سنت باطل است. به حضور شاهد باشد یا نه، وقت کوتاه باشد یا دراز، مگر در صورتی که وقتی را یاد کند که عادتاً تا آن وقت مرد وزن زنده نمی ماند. مثلاً می گوید تا قیامت تو را نکاح نمودم در این صورت نکاح مؤقت نمی شود شرط باطل و عقد صحیح می گردد.

مسئله ۴۵۴- نکاح متعه هیچ اثری ندارد، طلاق و ایلاء وظهار بر آن مرتب نمی شود یکی از دیگری میراث نمی برد اگر پیش از دخول از هم جدا شدند مستحق چیزی نمی گردد و بعد از دخول مهر مثل لازم می شود.

اصول مشروعیت نکاح متعه:

مسئله ۴۵۵- مسلمانان صدر اسلام در اقلیت بودند که باید بطور مداوم در حالت دفاع از دشمنان اسلام قرار می داشتند و در این حالت نمی توانستند که به تکالیف و امور فامیلی دوام دهند، خصوصاً حالت اقتصادی شان بسیار ضعیف و بی نهایت ناچیز بود. در همچو حالت نمی توانستند که خود را به امور فامیلی و تدبیر خانواده مشغول سازند. از طرف دیگر تازه به اسلام مشرف شده بودند و عادتاً قبل از اسلام که آزادی مطلق و علاقه زیادی به طبقه ی زنها و آرزوهای نفسی و اشباع غریزه جنسی داشتند، حتی یک نفر هر قدر که می خواست زنها را برای خود جمع می کرد و هر کدام را که می خواست و دوست می داشت با او هم صحبت و همنشین بود و هر کدام را که نمی خواست از نزد خود دور می داشت، در چنان حالتی لازم بود که نکاح مؤقت روا گردد تا مشقت و زحمت شان بر طرف و تکالیف فامیلی و خانوادگی از دوش شان سبک گردد. البته حل این مشکل توسطه متعه و نکاح موقت صورت می گرفت و این موضوع موقت مشابه است به حکم اصطلاحی نظامی در وقت ضرورت حربی زیرا مجاهدین و لشکر اسلام در آن زمان جوانان مجرد و بی همسری بودند که توان ازدواج دایمی را نداشتند، طوری که در برابر خواهشات طبیعی و بشری عاجز و ناتوان بودند و در چنین حالتی تعدیل و کنترل نمودن غریزه ی جنسی شان به واسطه ی روزه چنانچه در حدیثی وارد شده مناسب نمی باشد زیرا مسلمانان در حالت

جنگ بودند و در آن حالت روزه مساعد نمی باشد چه در این حالت به تقویه و نیرومندی بیشتر ضرورت دارند پس وضعیت مذکوره مسلمانان، اساس روا شدن نکاح متعه بوده است چنانچه به این ارتباط پیغمبر برگزیده اسلام اشاره می نماید: «عن مرة قال: امرنا رسول الله ﷺ بالمتعة عام الفتح حين دخل مكة ثم لم تخرج حق نهانا عنها» (رواه مسلم)

رسول گرامی اسلام در سال فتح مکه مکرمه ما را به نکاح متعه امر فرمودند و از مکه مکرمه بیرون نشدیم تا ما را از آن منع نمودند.

و ابن ماجه روايت می کند که پیغمبر خدا ﷺ فرمود: «يا ايها الناس اني كنت اذن في الاستمتاع الاوان الله حرمها الى يوم القيامة» البته من شما را به نکاح متعه اجازه می دادم بدانید که خداوند آن را تا قیامت حرام گردانیده است.

دین اسلام در مبارزه‌ی خود با اخلاق رذیله کامیاب و در ساختار انسان و مواصفه‌شان با اخلاق سامیه تدریجاً به درجات عالیّه آن فائز گردیده و در این راه در هر وقت و هر جای پیشوا و مقتدای عالم و جهان گردید. لذا کار پسندیده و معقول نیست که نکاح موقت از قوانین دین حکیمانه اسلام قرار یابد. دینی که مقام اخلاقی اش به منازل نهایی خود و بحیث مقتدای جهان پذیرفته شده است. اما روایتی که از حضرت عبدالله بن عباس رضی الله عنه که ایشان نکاح موقت را جائز گفتند بنا به قول صحیح این نظرشان پیش از رسیدن خبر نسخ آن بوده است. زیرا به روایت ابوبکر از سعید بن جبیر ثابت شده است که ابن عباس در حال خطبه فرمود: «ان المتعة كالميتة و الدم و لحم الخنزير» به این طور که در حرمت آن مبالغه نمودند و از بیانات فوق ظاهر می شود که نکاح موقت به اتفاق مسلمانان باطل و آنچه از مباح بودنش نقل قول شده در ابتداء اسلام به جهت ضرورت جنگ و جهاد بوده است.

موضوع نسخ نکاح متعه موضوعی است که بزرگان صحابه از آن اطلاع داشتند حتی صحیح مسلم روایت می کند که حضرت علی کرم الله وجهه شنید که ابن عباس رضی الله عنه در مسئله نکاح متعه از خود نرمی نشان می دهد برایش گفت: «مهلا يا ابن عباس فاني سمعت رسول الله ﷺ نهى عنها يوم خيبر و عن لحوم الحمر الانسية»

ای ابن عباس به تحقیق من از رسول خدا شنیدم که روز خیبر از متعه و گوشت خرها

خانگی منع نمودند.

در نسخ نکاح متعه از طرف پیغمبر برگزیده اسلام به نهایت تأکید شده است حتی نسخ آن در دو مرحله صورت گرفته است:

- ۱- در غزوه‌ی خیبر چنانچه در صحیح مسلم آمده است.
 - ۲- در روز فتح مکه طوری که صحیحین آن را روایت نموده اند.
- بعضی از علماء گفته اند سه موضوع است که هرکدام آنها دویار منسوخ گردید:
- ۱- متعه. ۲- گوشت خرهای اهلی. ۳- توجه به بیت المقدس.
- به اساس این احادیث و روایات صحیح صحابه‌ی کرام بشمول ابن عباس اجماع نمودند که نکاح متعه در زمان زندگانی رسول اکرم ﷺ توسط ارشادات حکیمانه‌ی خود آن حضرت ﷺ منسوخ گردیده است و اجماع صحابه کرام مظهر و بیانگر آن است.

مسائل نفقه

مسئله ۴۵۶- نفقه لغتاً به معنی بیرون رفتن است و در اصطلاح فقهاء عبارت از بیرون کردن مؤونت و مصارف کسی که نفقه‌اش بر وی واجب است از قبیل غذا، لباس و ...

حکم نفقه:

مسئله ۴۵۷- حکم نفقه وجوب است، نفقه به سه چیز واجب می‌شود:

- ۱- زناشویی. ۲- نزدیکی. ۳- ملک.

نفقه این سه گروه به کتاب و سنت و اجماع ثابت شده است.

۱- کتاب: قالی تعالی: «الرجال قوامون على النساء بما فضل الله به بعضهم على بعض وبما انفقوا من اموالهم» و دیگر آیات که بر وجوب نفقه زن، اولاد والدین و اقارب دلالت می‌کند.

۲- سنت: «وابدأ بمن تعول» (رواه بخاری)

۳- اجماع علماء اسلامی متفق‌اند بر اینکه نفقه این گروه‌ها واجب است و عقلاً هم لازم است زیرا این نفقه در برابر احتباس است و هر انسان که به واسطه‌ی حق مقصود لغیره محبوس و مقید باشد نفقه‌اش به ذمه‌ی آن غیر واجب است، مانند قاضی، جمع‌کننده

صدقات، مفتی، ولی، مجاهد، مضارب در وقت مضاربت و...

نفقه‌ی زن سه قسم است: ۱- طعام. ۲- لباس. ۳- خانه.

طعام دادن بر مرد واجب است که به همسر خود طعام و غذا دهد. در طعام دادن حال زن معتبر است، اگر زن از فامیلی باشد که خودش شخصاً خدمت نمی‌کرد یا عذری داشت که مانع خدمت بود بر شوهر لازم است که طعام ساخته و آماده برای خوردن برایش بدهد. اما اگر قدرت بر دستاس و خمیر پختن داشت واجب است که خودش آن را آماده نماید بدون اجرت و مزد. در این راستا عرف و عدت معتبر است و اگر عدتاً مانند آن زن از فامیلی باشد که خدمت نمی‌کرد و از اهل خدمت نبود و از تهی‌ی آنها ابا می‌آورد، به تهیه امور مذکور مکلف نمی‌شود ورنه بر وی واجب است خدمتی را که در بین هم‌رنگ‌های وی متعارف و رایج است بنماید.

قالی تعالی: «و لهن مثل الذی علیهن بالمعروف» برای‌شان است مثل چیزی که بر ایشان طبق معروف لازم است. البته تقسیم سرور و سردار عالمیان که در بین حضرت علی (رض) و بی‌بی فاطمه رضی الله عنها صورت گرفته این نظریه را تائید می‌کند، زیرا آن حضرت ﷺ کارهای حیاتی و زندگانی را در بین‌شان به این‌طور تقسیم فرمود.

کارهای بیرون و خراج از منزل را به علی رضی الله عنه و کارهای داخل خانه را به بی‌بی فاطمه رضی الله عنها سپردند و این تقسیم در حالی صورت گرفت که کارهای داخل خانه بسیار سخت و مشکل بود، زیرا آرد را به ذریعه‌ی دستاس تهیه می‌نمودند. شکی نیست که پیغمبر گرامی اسلام ﷺ و اهل بیت پاکش پیشوا و مقتدای تمام مردم بودند و گفتار و کردارشان شریعت جاوید و باقی بوده باید همه‌ی مردم از آن پیروی نمایند و آیین هدایت و ارشاد رسول ﷺ قانون کلی و دستور عمومی است و به مردم چنین ارشاد می‌فرمایند: زنی که به خدمت خانه‌ی خود عادت داشت واجب است در خانه‌ی شوهر خود نیز خدمت نماید و هرگاه ثابت شود که امثال وی عرفاً به خانه‌ی خود خدمت می‌کند به وی نیز خدمت خانه‌ی شوهرش واجب می‌گردد بدون اعتبار قدر و منزلتش.

صاحب فقه مذاهب اربعه می‌گوید: به نزد من تطبیق این نظریه به همه‌ی زنان زمان ما

واجب است. زیرا به اساس این نظریه، زن در به دست گرفتن کارهای خانه خود مشق و تمرین می نماید و به تربیت پسران و دختران خویش تجربه حاصل می کند، و از طرف دیگر از بیرون شدن در کوچه و بازار و از خانه به خانه و از کارهای بی فایده و بی ثمر نجات می یابد و گرفتاری و سر و کار ایشان به زنهای فاسده نمی شود و اولاد و ذریه آنها به بدترین خصال و عادات فاسد مبتلا نمی گردند.

آری، زنی که به خدمت خانه و تدبیر کارهای آن می پردازد و اولاد خویش را تحت تربیه ی اخلاقی و کنترل ادبی قرار می دهد به وظیفه ی فطری و طبعی خود به بهترین وجه قیام نموده بهترین خدمتی را تقدیم جامعه ی خویش می نماید. در این رابطه زنهای مؤمن و مسلمان بهترین پیشوای دارند، یعنی بی بی فاطمه دختر سید المرسلین و سردار مخلوقین علیه الصلوة و السلام. در اینجا مراد این نیست که زن به ما فوق طاقت و توان خود مکلف است و در صورت ثروت و دارایی از خدمتکار استفاده نکند بلکه مقصود آن است که کارهای خانه را هرگاه خودش تحت اداره و کنترل خود بیاورد و به اندازه ی توان خود شخصاً انجام دهد، تسلطی به این کارهای نافع پیدا می کند و برای اجرای آن در وقت ضرورت و نیاز مستعد می باشد. زیرا بسا باشد که خادمی پیدا نشود و برای فامیل طعام میسر نگردد، اگر زن از عهده ی تهیه طعام برآمده نتواند به مشکلات فامیلی دچار خواهد گردید.

مسئله ۴۵۸- هرگاه تهیه نان و آرد و خدمت منزل بر زن واجب گردید طوری که یادآوری شد مرد باید اسباب و ابزار لازم را حسب نیاز فامیلی به دسترس وی قرار دهد. اگر در جای باشد که آرد را به دستاس تهیه می نمودند باید دستاس را بیاورد و اگر به غیر دستاس آرد می شد مانند آسیاب برقی و آبی و... باید اجرت و مزد آسیابی که غله را آرد می نماید به وی تسلیم کند، غریب آسیاب خمیر و... و اسباب و سامان پخت و پز را فراهم سازد و تهیه آب بر ذمه ی شوهر است مگر در مواضع که زن عادت به آوردن آب داشته باشند. چنانچه در قریه های کوچک و چادر نشینان این رسم قرار دارد، به شرطی که شوهر او را به آوردن آب اجازه دهد ورنه باید به وسایل مقرر آرد را به نزدش حاضر سازد.

مسئله ۴۵۹- لباس زن، در هر نصف سال باید یک بار برایش لباس بدهد در تعیین لباس باید فصل های سال ملاحظه شود، در تابستان لباسی را که به حسب عرف مناسب حالش باشد و گرمی را دور سازد و در زمستان لباسی که مناسب سردی باشد تهیه نماید، کفش و چادر و ... از متممات لباس بوده تهیه ی آنها بر مرد لازم است.

مسئله ۴۶۰- هرگاه شوهر و زن هر دو دنیا دار باشند نفقه دنیا داری برای زن تعیین می شود و اگر هر دو نادار باشند نفقه ناداری مقرر می گردد و اگر شوهر غنی باشد و زن فقیر یا شوهر فقیر باشد و زن غنی بنا به قول ظاهرالروایه حال شوهر معتبر است. در صورت غنی بودن شوهر نفقه دنیا داری و در صورتی که فقیر باشد نفقه ی ناداری تعیین می گردد.

تعیین مقدار نفقه:

مسئله ۴۶۱- تعیین اندازه ی نفقه مربوط به قاضی است. لازم است که قاضی حال زن و شوهر را ملاحظه نماید بعد متوجه حال زن شود. اگر مصلحت و خیر زن به دادن غله و لباس و ظرف و ... باشد آنها را تعیین کند. اگر پول نقد به نرخ معینه شهر به خیرش باشد پول را با در نظر داشت نرخ روز مطابق عرف و عادت شان تعیین نماید. این تعیین را می تواند هر روز یا در هر ماه و یا در هر سال طوری که به خیر و مصلحت مرد باشد مقرر نماید و اگر وظیفه دار و کارمند بود و معاش (حقوق) ماهانه داشت در هر ماه و اگر کارگر بود در هر هفته و اگر دهقان و کشاورز باشد سالانه تعیین نماید و این طور با مراعات حال شوهر، نفقه همسرش را تعیین می نماید.

مسائل شرطهای وجوب نفقه:

مسئله ۴۶۲- یازده زن است که مستحق نفقه نمی شوند:

۱- ناشزه (ناسازگار)، ناشزه زنی است که از خانه ی شوهرش بدون اجازه اش به ناحق بیرون شود یا نفس خود را به وی تسلیم ننماید و به خانه و منزل شوهر خود نرود. اما اگر به خانه شوهرش باشد ولی در پیش آمد جنسی با او موافقت نکند این کار اگرچه حرام است ولی

نفقة را ساقط نمی سازد. زیرا نفقه در برابر بودن در خانه شوهر است و این موضوع ثابت است زیرا به خانۀ شوهر خود می باشد. اما اگر از خانۀ شوهرش طبق مقررات شرعی بیرون رفت یا با وی با پیش آمد جنسی به واسطه بقاء مهرش موافقه نکرد یا جهت دیدن پدر و مادرش بیرون شد نفقه اش ساقط نمی شود.

۲- مرته: هرگاه زن مرتد شود نفقه اش باطل می گردد.

۳- اگر با پدر یا پسر شوهرش موافقت نماید و به آنها پیش آمد کند یا به شهوت و خوشی آنها را مساس نماید نفقه اش باطل می شود.

۴- زنی که عده ی وفات را می شمارد.

۵- زنی که به عقد فاسد نکاح کرده است.

۶- زنی که به شبهه به او پیش آمد جنسی شده است.

۷- دختر صغیر و خورده سالی که طاقت پیش آمد جنسی (جماع) را نداشته باشد. و در خانه پدر خود باشد.

۸- زنی که زندانی شده و شوهرش نزدش راه نداشته باشد.

۹- زنی که عروسی نشده و به خانۀ پدر خود می باشد و با او پیش آمد نشده بعد در آنجا مریض می شود به نحوی که به خانۀ شوهرش رفته نتواند. اما اگر به خانۀ شوهرش مریض شود نفقه اش بر شوهر وی لازم می شود.

۱۰- زنی که بدون اجازه ی شوهرش با محرم خود به سفر حج می رود نفقه ندارد. اما اگر با شوهرش به حج رود نفقه زمان اقامتش بر شوهرش لازم می شود.

۱۱- کنیزی که محل خاص با شوهرش تعیین نکرده.

از تفصیل فوق دانسته می شود که مراد از شرطهای وجوب نفقه بر جابجای بودن زن در منزل شوهرش بالفعل یا بالقوه می باشد.

مسئله ۴۶۳- اگر شوهر به نکاح فاسد با زن جماع کرد و بعد فساد آن ظاهر شد باید عده بگذراند. در این عده زن مستحق نفقه نمی باشد. زیرا حبس وی در این حالت به واسطه عقد نکاح نیست بلکه به واسطه ی حفظ آب و نگهداری ولد است. مثلاً شوهر زن غایب

شد و بعد شوهر دیگری را گرفت و با او پیش آمد نمود، و بعد شوهر غایب حاضر شد در این صورت نکاح دوم فاسد است و قاضی در بین شوهر و زن تفریق کند و به واسطه‌ی وطی فاسد عده بر زن واجب است ولی نفقه‌اش بر شوهر دوم واجب نمی‌شود.

مسئله ۴۶۴- اگر مدت مدیدی گذشت و زن از نفقه‌ی شوهرش استفاده نکرد شوهرش غایب بود یا حاضر بود و نفقه را نداد، نفقه زمان گذشته‌اش ساقط می‌شود، مگر در صورتی که مدت اندک کمتر از یک ماه باشد و این در صورتی است که قاضی حکم به نفقه‌اش در آن مدت نکرده باشد. اما اگر قاضی به نفقه‌اش حکم صادر نموده بود ساقط نمی‌شود بلکه در ذمه‌ی شوهرش دین می‌گردد، مگر وقتی ساقط می‌شود که یکی از آنها بمیرد یا او را طلاق دهد و یا مانند آن.

اگر زن و شوهر بر نفقه معینی به توافق رسیدند و قرار داد نمودند بر ذمه‌ی شوهر لازم می‌شود و دین می‌گردد و زن می‌تواند به آن رجوع کند و از آن بگیرد اگرچه قاضی حکم نکرده باشد.

مسئله ۴۶۵- اگر یکی از زن و شوهر بمیرد نفقه ساقط می‌شود به شرطی که قاضی زن را به قرض کردن امر نکرده باشد و اگر قاضی او را به قرض نمودن امر نمود نفقه‌اش ساقط نمی‌شود چنانکه شوهرش قرض نماید زیرا به مردن هریک از زن و شوهر دین شوهر ساقط نمی‌شود.

مسئله ۴۶۶- فرقت و جدایی که در بین زن و شوهر واقع می‌شود یا به طلاق رجعی است یا بائن و یا به فسخ نمودن عقد صحیح یا فاسد است یا به مرگ. هرگاه به طلاق رجعی واقع شود نفقه برای زن به تمام اقسام خود واجب می‌شود و هرگاه شوهرش بمیرد، عده وفات را می‌گذرانند زیرا عده‌اش به عده‌ی وفات تبدیل می‌شود، و نفقه عده که فرض شده بود از بین می‌رود مگر در صورتی که مأمور به استدانت شده باشد و آن را انجام بدهد در این صورت ساقط نمی‌شود. و اگر طلاق بائن باشد ولو سه طلاقه، نفقه‌اش به تمام انواعش

ثابت است، زن باردار باشد یا نباشد به شرطی که از خانه‌ی که برای گذشتاندن عده‌اش تعیین شده بیرون نشود.

مسئله ۴۶۷- اگر شوهرش حاضر نبود بلکه غایب بود و زن شاهد زن و شوهری را اقامه نمود، قاضی به نفقه‌اش حکم نماید. اگر شوهرش به نزد شخصی مال به ودیعت داشت و آن شخص اقرار بود یا قاضی می‌دانست که مال از شوهرش می‌باشد نفقه وی را بگیرد ورنه او را به قرض نمودن امر نماید. و فتوا بر این نظریه است. مورد عمل قرار دارد و زن می‌تواند در حین غایب بودن شوهرش کفیل کسی که کفالت نفقه او را بنماید درخواست کند، بنا به قول معتمد یک ماه کفیل را مطالبه نماید و در صورتی که معلوم بود که از یک ماه بیشتر غایب است می‌تواند در مدت نابودن شوهرش نفقه درخواست نماید.

اگر شوهر زن بر نفقه معینه راضی شدند و آن را شخص دیگری کفالت نمود باید آن شخص نفقه را بدهد و اگر بر مقدار معینی توافق نکردند و شوهر کفیل را آورد و گفت این شخص ضامن نفقه‌اش می‌باشد این کفالت بنا به قول مفتی به در مدت غیبتش صحیح است و در مدت نابودن شوهر نفقه بر وی لازم است.

مسئله ۴۶۸- اگر شوهر از دادن هر سه نوع نفقه عاجز گردید یا به سفر رفت و همسر خود را بدون نفقه گذاشت و دنیا دار بود قاضی حکم به تفریق ننماید، بلکه نفقه‌اش تعیین وزن را به قرض کردن امر نماید و در این صورت نفقه‌اش به هیچ وجه به مرگ و غیره ساقط نمی‌شود و حق دارد که قرض خواه را به شوهر خود حواله دهد و بگوید که این دین بر ذمه‌ی شوهر من است. اگر شوهر دارا باشد زن حق دارد مال وی را در نفقه‌ی خود بفروشد و اگر به دسترس مال نبود او را حبس نماید تا نفقه‌اش را بدهد و حق دارد هر مال او را به غیر از لباس لازمش بفروشد و حق خود را به دست آورد.

اما اگر شوهر فقیر و نادار باشد ولی بچه یا برادر یا کاکا یا زن برادر دنیا دار داشت قاضی هر کدام آنها را امر نماید تا نفقه‌اش را بدهند و در صورتی که قبول نکند او را حبس نماید تا نفقه‌اش را تأدیه نماید و هرگاه شوهر دنیا دار گردید مقداری که هر کدام از اشخاص مذکور

در نفقه همسرش داده بود واپس بدهد.

حکمت مشروعیت نفقه زن‌ها:

واضح و روشن است که زن از نگاه شرع باید به ترتیب و تنظیم امور خانه و تربیت و ساختار اولاد خویش مصروف باشد و بدون اجازه‌ی شوهرش از خانه‌اش بیرون نرود، مگر در مواضع که دین قدسی اسلامی برایش حق بیرون شدن را داده است. هرگاه زن در خانه شوهر خود مصروف کار باشد و بواسطه‌ی حقوق مقصوده شوهر در خانه‌اش می ماند و بیرون نمی رود نفقه‌اش بر ذمه‌ی شوهرش واجب می شود. مانند قاضی که به واسطه‌ی اجراء حقوق مردم در محل قضاء مقید می باشد نفقه و مصارفش طبق مقررات و لوايح شرعی بر بیت المال مسلمین لازم و واجب است. و هکذا تمام کسانی که به واسطه‌ی حق مقصود دیگری مقید و محبوس باشند نفقه‌شان بر ذمه‌ی آن دیگر واجب و لازم است، مانند مفتی، والی، مجاهد، مضارب و... در صورتی که اجازه کار و عمل بدون اذن شوهر نداشته باشد و در خانه‌اش مقید و محبوس باشد، اگر شوهر نفقه‌اش را تأمین نکند از گرسنگی و نیازمندی هلاک می شود و این را شرع و عقل نمی پذیرد از این رو قرآن مجید به این موضوع به تعبیر بسیار حکیمانه‌ی خویش ارشاد می فرماید:

«فَلْيَنْفِقْ ذُو سَعَةٍ مِّنْ سَعَتِهِ وَمَن قَدَرَ عَلَيْهِ رِزْقَهُ فَلْيَنْفِقْ مِمَّا آتَاهُ اللَّهُ»

و پیغمبر برگزیده‌ی اسلام، آن راهنمای همه برنامه‌های والا و سعادت‌مندانه‌ی جهان بشر مطابق فطرت و طبیعت وی در حدیث خطبه حجة الوداع به روایت صحیح مسلم به سخنان حکیمانه‌ی خویش چنین درفشانی می فرمودند: «فَاتَّقُوا اللَّهَ فِي النِّسَاءِ فَانَّهُنَّ عُرْوَانُ عِنْدَكُمْ اخَذْتُمُوهُنَّ بِأَمَانَةِ اللَّهِ وَاسْتَحْلَلْتُمْ فُرُوجَهُنَّ بِكَلِمَةِ اللَّهِ وَ لَكُمْ عَلَيْهِنَّ أَنْ لَا يُؤْثِرْنَ فِيكُمْ أَحَدًا تَكْرَهُنَّ فَإِنْ فَعَلْنَ فَأُضْرِبُوهُنَّ ضَرْبًا غَيْرَ مُبْرِجٍ وَلَهُنَّ عَلَيْكُمْ رِزْقُهُنَّ وَكُسُوتُهُنَّ بِالْمَعْرُوفِ»

در موضوع زنان از خدا بترسید زیرا آنها همکار و همیار و زیردستان شماوند، آنان امانت الهی‌اند که شما گرفتید و به حکم و فرمان وی برای خود حلال ساختید و حق شما بر ایشان آن است که به فرش شما کسی را که شما خوش ندارید و نمی‌خواهید جای ندهند اگر مرتکب آن گردیدند بزنید آنها را به زدن که شکننده نباشد و حق آنان بر ذمه‌ی شما آن است که به طریق معروف و پسندیده به آنها خرج و لباس دهید، در این راستا آنها

مسلمان باشند یا کافر دنیا دار باشند یا نادار، فرقی ندارد نفقه‌شان بر شما لازم است.

مسائل نفقه‌ی اولاد:

پسر بچه به سه شرط نفقه‌اش بر پدر وی لازم می‌شود:

۱- فقیر و نادار باشد.

۲- بالغ و مرد نباشد. اگر پسر بالغ و مرد باشد و مانع از کسبش وجود نداشته باشد باید خودش کسب و کار کند و نفقه خود را از کسب خود به دست آورد، مگر در صورتی که کسب و کار کرده نتواند، معذور باشد به طور همیشه نفقه‌اش بر پدر وی می‌باشد. در عین زمان پدر باید طفل خود را که هنوز بالغ نشده به کسب و پیشه مؤظف سازد تا در صورت ممکن مصارف و نفقه‌ی خود را در کسب دست خود تأمین کند. اما اگر طالب العلم باشد نفقه‌اش در ذمه‌ی پدر وی است اگرچه بالغ و کلان باشد و پدرش حق ندارد او را از طلب علم باز دارد.

۳- اگر پسرش غلام دیگری باشد نفقه‌اش بر مالک وی واجب است.

مسئله ۴۶۹- اگر فرزندش دختر باشد نفقه‌اش بر پدر وی واجب است خورد باشد یا کلان به دو شرط:

۱- دخترش نادار باشد، مالی نداشته باشد. اگر دخترش مالدار باشد باید از مال خودش نفقه وی را تأمین نماید. پدر شرعاً نمی‌تواند دختر خود را به کاری بگمارد تا کسب نماید و اجوره بگیرد ولی باید او را به نزد زنی بفرستد تا او را خیاطی یا بافندگی و ... بیاموزد. هرگاه کاسب گردید، نفقه‌اش از کسب وی تأمین می‌گردد. کاری که پدر نمی‌تواند دخترش را به آن مؤظف سازد آن است که دختر خود را برای خدمت به اجاره و مزدوری دهد، زیرا در این صورت تنها به نزد اجاره گیرنده خدمت می‌کند و این کار شرعاً درست نیست.

شرط دوم: آزاد بودن وی است زیرا اگر مملوک و کنیز باشد نفقه‌اش بر مولی وی لازم است.

مسئله ۴۷۰- نفقه‌ی شان را قاضی به اندازه‌ی کفایت آنها تعیین کند. اگر بر نفقه معین اتفاق

نمودند که از اندازه‌ی کفایت‌شان بیشتر باشد پدر می‌تواند درخواست کم نمودن زیادتى را بنماید و اگر از اندازه‌ی کفایت آنها کمتر باشد ایشان می‌توانند درخواست کمى را بنمایند. به هر صورت به اندازه‌ی که تحت تقدیر و اندازه‌گیری باشد اگر اتفاق نمودند صحیح می‌شود. طفل خورده‌سال هرگاه مال موجود داشته باشد مانند زمین، پول نقد یا لباس و پارچه، پدرش می‌تواند هر کدام از آنها را بفروشد و اندازه‌ی که برای خانه‌ی نشیمن وی و نیازمندی ضرورى است نفقه نماید. اگر بچه‌اش مال داشت ولی از نزدش دور بود و به دست آورده می‌توانست بر پدرش لازم است تا زمانى که مالش به دست وی می‌آید نفقه‌اش را تأمین کند.

مسئله ۴۷۱- اگر پدر بر بچه‌ی خورده‌سال و صغیر خود نفقه نمود از آن واپس گرفته نمی‌تواند مگر در صورتى که در حضور دو شاهد بگوید که شما شاهد باشید من این نفقه را به طور دین می‌دهم هرگاه مالش به دست آمد از آن می‌گیرم یا به اجازه‌ی قاضى نفقه کرده باشد اگر نفقه‌اش به حضور شاهد یا به اجازه‌ی قاضى نباشد شرعاً حق رجوع و استرداد را ندارد ولی دیانتاً حق دارد.

مسئله ۴۷۲- اگر پدر دنیا دار بود و از نفقه‌ی اولاد خود امتناع ورزید و نداد باید حبس و زندانى شود تا نفقه‌ی آنها را بدهد و به دین بچه‌ی خود اگر دین نفقه باشد حبس می‌شود و اگر پدر دنیا نادر بود مکلف به کار و نفقه شود و اگر از کسب و کار عاجز بود نفقه‌ی اولادش به اقارب و نزدیکان‌شان لازم می‌شود. نزدیکترین آنها مادرشان است اگر مادر آنها دنیا دار باشد ملکف شود که نفقه‌ی اولاد خود را بدهد و این نفقه بر ذمه‌ی پدرشان دین است و مادر می‌تواند وقتى که پدرشان دنیا دار شود به آن رجوع کند. اگر مادر دنیا دار نداشتند و بابوى‌شان دنیا دار بود نفقه وی بر او واجب است. اگر پدر اولاد جا مانده (زمینگیر) باشد و کسب و کار نتواند نفقه از آن ساقط می‌شود و پدر وی و بابوى اولاد به وی رجوع کرده نمی‌تواند زیرا نفقه خود و اولادش بر ذمه‌ی پدرش می‌باشد، چنانکه پدرش مرده باشد. اما اگر پدرشان سالم باشد و جای مانده نباشد نفقه اولادش بر ذمه‌ی دین است.

مسئله ۴۷۳- اگر بابوی (جد) دارا نداشتند اما کاکا (عمو) و برادر داشتند نفقه بر یکی از آنها واجب است و اگر ندهند باید زندانی شوند. مادر اولاد باید از آنها مطالبه نماید و اگر کاکا و برادر نداشتند بر کسی که نزدیکتر است به آنها نفقه‌شان واجب می‌شود. به هر حال هر کدام‌شان که نفقه نماید بر ذمه‌ی پدر اولاد دین است و وقتی که قدرت پیدا کرد باید بدهد مگر در صورتی که جای مانده باشد و بابوی‌شان دارا باشد در این صورت از ذمه‌ی پدر ساقط می‌شود. اگر اولاد صغیره کسی را نداشتند نفقه‌شان به بیت المال مربوط می‌شود تا از هلاکت نجات یابند.

نفقه‌ی پدران:

مبنای نفقه‌ی اقارب بر نزدیکی و جزئیت است کسی که به واسطه‌ی ولادت جزء باشد مانند بچگی و پدری. در صورتی که نادر باشد مسح نفقه می‌شود و اگر دنیا دار باشد بر وی نفقه لازم نمی‌گردد و بعد از رابطه‌ی جزئیت رابطه‌ی قرب و نزدیکی معتبر است. مثلاً پدر دارای یک پسر و یک دختر است، نفقه‌ی وی بالای‌شان برابر است زیرا آنها جزء وی می‌باشند و به وی نزدیکترین مردم اند مثلاً ماه (۲۰) هزار نفقه پدرشان است ده هزار بر پسر و ده هزار بر دختر واجب می‌شود. اگرچه از نگاه میراث سهم‌شان برابر نیست و اگر وی یک پسر و یک پسر پسر دارد پسر مقدم است بر پسر پسر و نفقه وی بر پسرش واجب است زیرا وی از پسر پسر به او نزدیکتر است و اگر یک دختر و یک پسر پسر دارد نفقه‌اش بر دختر واجب می‌شود نه بر پسر پسر، زیرا وی از پسر پسر نزدیکتر است و اگر وی یک دختر و یک خواهر پدری مادری دارد نفقه‌اش در دختر واجب می‌شود، زیرا وی قریب و جزء پدرش می‌باشد. اگر یک پسر نصرانی و یک خواهر مسلمان دارد نفقه‌اش بر پسر نصرانی وی واجب است اگرچه وارث نمی‌باشد زیرا جزء و قریب وی است و اگر یک پسر دختر و یک برادر راستی دارد نفقه‌اش بر پسر دختر وی است زیرا وی قریب پدر است اگرچه به همراه برادر وی میراث نمی‌برد. اگر یک پدر و یک پسر دارد اگرچه آنها به درجه‌ی خود برابر اند اما نظر به حدیث (انت و مالک لاییک) تو و مال تو برای پدر تو است پسر بر پدر ترجیح دارد و نفقه‌اش بر پسرش لازم می‌شود نه بر پدر، و مادر به همراه پسر نیز همچنان است.

اگر پدر یک بابو و یک پسر پسر دارد نفقه در بین شان به اساس سهمیه میراث تقسیم می شود زیرا نسب شان در قرابت برابر نیست و دلیلی که یکی را ترجیح دهد وجود ندارد. میراث بابو ۱/۶ یک ششم و میراث پسر ۵/۶ پنج ششم می باشد نفقه لازمه بر بابو نیز ۱/۶ و بر پسر پسر ۵/۶ می باشد.

مسئله ۴۷۴

در نفقه ی اقارب سه چیز معتبر است:

۱- جزئیت. ۲- قرب. ۳- ارث.

برای آسانی و ضبط انواع و اقسام نفقه صاحب ردالمحتار رساله مخصوصی نوشته که به بهترین وجه و تحت قانون کلی و جامع آنها را بیان و تقسیم نموده که جزئی ترین اشتباه باقی نمانده و در کتاب ردالمحتار آن را در هفت قسم به اساس تقسیم بیان نموده است. طوری که خودش وانمود کرده این شاهکاری را کمتر کسی نموده است. برای سهولت و آسانی به طور مختصر اقسام مذکور به این طور بیان می شود: «اشخاص موجود در قرابت و نزدیکی ولادی یک شخص است یا بیشتر در صورت اول نفقه برای شخص به اساس شرایط مقرر و واجب می شود در صورتی که از یک نفر بیشتر باشد.

۱- یا اولاد و فروع تنها می باشد.

۲- و یا فروع به همراه اطراف یعنی اقارب غیر اصول و فروع.

۳- اصول است یا فروع.

۴- و یا فروع و اصول و اطراف است.

۵- و یا اصول تنها است.

۶- و یا اصول و اطراف است.

۷- و یا اطراف تنها است.

و هر قسم آنها تحت عنوان مسئله بیان می شود.

مسئله ۴۷۵- فروع فقط در آنها اول جزئیت و بعد قرب و نزدیکی اعتبار دارد، و ارث

بودن اعتبار ندارد. مثلاً پدر مسلمان فقیر دو بچه دارد ولو یکی نصرانی یا دختر باشد نفقه پدرشان در بین‌شان برابر می‌باشد اگرچه در میراث تفاوت دارند زیرا در قرب و جزئیت برابراند و در پسر و پسر پسر و در دختر و پسر پسر نفقه تنها در صورت اول بر پسر و در صورت دوم بر دختر است بواسطه‌ی نزدیکی‌شان و از این بیان واضح می‌شود که پسر پسر بر دختر دختر ترجیح ندارد اگرچه او وارث است نه دختر دختر زیرا در قرب و جزئیت برابر اند و وارث بودن در فروع اعتبار ندارد. اگر ارث معتبر می‌بود باید در صورت پسر و دختر دو حصه نفقه بر پسر و یک حصه بر دختر واجب می‌شد در حالی که در بین‌شان برابر است و یا در صورت پسر نصاری تمام نفقه بر سر مسلمان واجب می‌گردد نه بر هر دو زیرا نصرانی وارث نمی‌باشد.

مسئله ۴۷۶- قسم دوم فروع به همراه اطراف و آنانی که اصل و فرع نمی‌باشند. در اینجا نیز قرب و جزئیت اعتبار دارد نه ارث. مثلاً در دختر و خواهر عینی نفقه بر دختر است نه بر خواهر اگرچه هر دو وارث‌اند. زیرا جزئیت مقدم است و در پسر نصرانی و برادر مسلمان نفقه بر پسر است نه بر برادر اگرچه وارث می‌باشد و در بچه دختر و برادر عینی بر بچه دختر است ولو وارث نمی‌باشد زیرا اگر چه در قرب برابراند اما بچه دختر جزء است نه برادر.

مسئله ۴۷۷- قسم سوم فروع به همراه اصول. در این قسم هر کدام جزئیتش نزدیک تر باشد اعتبار دارد اگر موجود نباشد ترجیح معتبر است. مثلاً در پدر و پسر که هر دو در قرب و نزدیکی برابراند و قرابت‌شان بلاواسطه است ولی نظر به حدیث (انت و مالک لایبک) که بنا به گفته‌ی فتح القدیر جماعتی از صحابه روایت کرده پسر ترجیح دارد و نفقه پدرش بر وی واجب می‌شود نه بر پدرش و در پسر و مادر نیز همین حکم است زیرا بنا به قول متون در نفقه پدر و مادر، یا بچه دیگری شرکت ندارد و اگر پدر و پسر پسر و یا دختر دختر داشت نفقه‌اش بر پدر واجب است زیرا وی در جزئیت به او نزدیکتر است و بنا به قول متون با پدر در نفقه ولدش کسی شرکت ندارد.

مسئله ۴۷۸- قسم چهارم فروع و اصول و اطراف. این قسم عیناً قسم سوم است زیرا اطراف به بودن فروع ساقط می شود.

مسئله ۴۷۹- قسم پنجم اصول تنها. اگر به همراه شان پدر باشد نفقه تنها بر وی واجب است. « لقول المتون: » لا یشارک الاب فی نفقه ولده احد» و اگر پدر وجود نداشت و همه ی شان وارث نبودند هر کدام از نگاه جزئیت نزدیکتر باشد نفقه اش بر ذمه ی وی واجب است.

مثلاً صغیره مادر و بانوی مادری با بی بی پدری دارد نفقه اش بر مادر است زیرا نزدیکتر است اگر در قرب و نزدیکی برابر باشد ارث معتبر است. مثلاً در بابوی مادری و بابوی پدری نفقه اش بر ذمه ی بابوی پدر است زیرا وارث است و اگر همه وارث بودند نفقه بر ذمه ی شان مانند میراث شان است. مثلاً در مادر و بابوی پدری یک حصه نفقه اش بر مادر و دو حصه اش بر ذمه ی بابوی وی است طبق میراث شان.

مسئله ۴۸۰- قسم ششم اصول با اطراف و حواشی. اگر یکی از دو گروه وارث نباشد تنها اصول معتبر می شود و نفقه بر ایشان واجب می گردد به واسطه ی جزئیت و نابودن شرکت در ارث، فرقی ندارد که وارث اصول باشد یا اطراف. مثال اول، بابوی پدری و برادر عینی نفقه بر بابو است مثال دوم بابوی مادری و کاکا نفقه بر بابو است به واسطه ی ترجیح جزئیت و عدم مشارکت در میراث زیرا در اول بابو وارث است و در دوم کاکا. و اگر هر دو نصف وارث باشد وارث بودن اعتبار دارد. مثلاً در مادر و برادر عصبی بر ذمه مادر یک سوم حصه نفقه و بر برادر دو حصه واجب است به قدر میراث شان.

مسئله ۴۸۱- قسم هفتم اطراف تنها است. در این قسم معتبر میراث است نفقه فقیر قریب شان بر ذمه ی آنها به قدر میراث شان است به شرطی که ذارحم محرم باشند. مثلاً فقیر سه برادر دارد: ۱- برادر پدری و مادری، ۲- پدری، ۳- مادری، ششم حصه نفقه اش بر ذمه برادر مادری و باقی بر ذمه ی برادر پدری و مادری می باشد و بر ذمه ی برادر پدری

چیزی نیست زیرا وارث نمی باشد.

مسئله ۴۸۲- نفقه اقارب وقتی واجب است که نفقه کننده دنیادار و غنی باشد. اما اولاد و زن نفقه‌ی شان بر پدر و شوهر فرض است اگرچه نادار باشند. نظریات فقهاء کرام در اندازه‌ی سر و دنیاداری که به واسطه‌ی آن نفقه بر والدین و اقارب واجب می گردد مختلف است. بنا به قول راجح در نزد محققین این طور است: اگر بچه‌ی دهقان یا معامله گر باشد و امکان ذخیره‌ی مال برایش باشد سر و دنیاداری اش آن است که مالک یک ماه نفقه خود و فامیلش باشد و افزونی را برای اقارب فقیر خود نفقه کند و اگر از مردم کاسب و پیشه‌وری باشد که روزانه کار می کند دنیاداری اش به این طریق معتبر است که از نفقه یومیه خود و فامیلش قدری بماند که برای اقارب خود دهد. مثلاً روزانه یک هزار افغانی کار می کند و کفایت روزانه خودش با فامیل هفتصد است واجب است که سه صد دیگر برای پدر و مادر خود دهد اگر بچه فقیر و عیال دار باشد و پدرش قادر به کسب و کار است پسر محکوم به نفقه اش نمی گردد اما اگر عاجز باشد باید او را با فامیل خود خرج دهد. مادر نیز حکم پدر عاجز از کسب را دارد.

مسئله ۴۸۳- همان طوری که برای اصول و فروع و نزدیکان عصبه نفقه واجب است برای ذوی الارحام که محرم اند نیز واجب است به دو شرط:

۱- کسی که نفقه می خواهد شرط است که مرد صغیر و فقیر و یا زن فقیر باشد ولو کبیره است. مرد کبیر و بالغ نفقه اش واجب نیست مگر در صورتی که ناتوان باشد و کار کرده نتواند یا طالب العلم شرعی باشد و اگر زن دنیادار یا صاحب پیشه باشد مثلاً معلم یا قابله و طبیب نفقه ندارد و هرگاه کسب و کار نمی دانست یا معذرت جسمی داشت نفقه اش واجب می گردد.

۲- شرط است که نفقه کننده دنیادار باشد نفقه ذوی الارحام بر کسی که توانا و دارا باشد واجب می شود زیرا بیان شد که دنیاداری شرط وجوب نفقه بر همه اقارب است به استثناء اولاد خور و سال و زن. بنا به قول معتمد نفقه کننده مجبور است که نفقه‌ی اقارب خود

رابدهد و در صورت سرباز زدن زندانی شود. و اگر دین و آئین منفق و قریب مخالف باشد نفقه اش واجب نمی گردد مگر برای زن و اصول و فروع اگرچه دین شان مخالف باشد نفقه واجب است.

حکمت نفقه اقارب:

از آنجایی که بجا آوردن صله رحم از بزرگترین عبادات الهی به شمار می رود حتی دادن صدقه برای اقرباء فقیر نظر به ارشادات قدسی رهبر و منجی عالم بشریت علیه من الصلوة افضلها و من التحیات اکملها دو ثواب دارد و احسان به ایشان از اولویت کاملی برخوردار است. شکی نیست هرگاه اقارب و نزدیکان انسان مورد مهربانی و احسان قرار گیرند و از داد و دهش وی استفاده نمایند شیرازه‌ی وحدت و دوستی ذات البینی را مستحکم نموده در از بین بردن دشمنی و حسد و دیگر ذمائم بشری اجتماعی تأثیر بارزی دارد و علاوه‌تاً رابطه ولادت، جزئیت و قرابت کامل را در بین ایجاد می نماید و جزئیت در حقیقت عین شخص است و نفقه نفس انسان بر وی واجب و لازم است. از طرف دیگر علت وجوب نفقه اقارب قرابت و نزدیکی است، قطع و فاصله گرفتن از آن حرام است و هر سببی که مفضی به قطع آن گردد نیز حرام است. واضح و آشکار است که ترک نفقه اقارب در حال قدرت و توانایی به قطع صله رحم منجر می شود و آن بدون شک حرام است. اما نفقه پدر و مادر، از آنجایی که پدر و مادر از کسانی‌اند که سبب رشد و تربیت اولاد می باشند، پدر مادر است که در دامن پر محبت آنها اولاد به سن رشد و کمال رسیده و صاحب هرچیز شده‌اند. از این رو قرآن مجید در بسا آیات بینات خود به احسان و نیکویی شان ارشاد حکیمانه فرموده (وبالوالدین احساناً) (و ان اشکری ولوالدیک) و... و اتفاق بر ایشان در حین ضعف و ناتوانی شان از افضل و اکمل احسان ها به شمار می رود. رسول گرامی اسلامی در یک سخنرانی عارفانه خویش می فرمایند: «ان اطیب ما اکل الرجل من کسبه و ان ولده من کسبه» (رواه ترمذی)

البته پاکیزه ترین غذای که مرد خورده است غذایی است که از کسب و عمل آن تهیه شده باشد و بجه وی از کسب اوست.

مسائله حضانت و پرستاری

حضانت لغتاً به معنی برداشت رنج و تربیت نمودن و در اصطلاح شرعی محافظت و نگهداری صغیر و عاجز و دیوانه و معتوه از چیزهای مضر به قدر توان و قیام نمودن به ترتیب شان از قبیل تنظیف و طعام دادن و تهیه اسباب راحت.

حضانت قرار ذیل مرتب می شود: حق دارترین مردم به آن مادر است به خانه باشد یا طلاق شده باشد و بعد مادر مادر و بعد مادر وی و... بی بی وقتی می تواند این وظیفه را به دست گیرد که اهلیت و صلاحیت آن را داشته باشد. هرگاه بی بی مادر مرده باشد یا اجنبی را به نکاح گرفته باشد حق حضانت به بی بی پدری اش انتقال می یابد هر قدر بالا رود. اما اگر محرم را نکاح کند چنانکه بابوی طفل را نکاح نمود حق حضانتش ساقط نمی شود. اگر بی بی پدری مرد ازدواج نمود به خواهر عینی اش انتقال می یابد و بعد به دختر خواهر مادرش برمی گردد.

این به دو اختلاف ثابت است اما اگر خاله با خواهر پدری جمع می شود، بنا به قول صحیح خاله بر دختر خواهر پدری مقدم است و خاله پدری و مادری مقدم است و بعد خاله مادر و بعد خاله پدری و دختران برادر از عمه ها مقدم اند و عمه پدری و مادر و بعد عمه پدری مادر بعد خاله پدری و مادری مادر بعد مادری و بعد جد وی و بعد به عمه مادر به همان ترتیب تعلق می گیرد. خلاصه جهت مادران بر جهت پدران مقدم است. اما دختران کاکا و دختران ماما و دختران عمه و دختران خاله در حضانت حقی ندارند. هرگاه برای صغیر زنی از زنان مذکوره موجود نباشد حق حضانت به مردان عصبه اش انتقال می کند.

ترتیب عصبات قرار زیر است:

۱- پدر، بعد پدر پدر هر قدر بالا رود بعد برادر عینی بعد کاکای پدری بعد پسر کاکای عینی بعد پسر کاکای پدری به شرطی که طفل حضانت شده پسر باشد. اما اگر دختر باشد به پسر کاکا سپرده نمی شود زیرا وی با او محرم نیست. اگر صغیره تنها پسر کاکا داشت در این راستا نظر قاضی معتبر است اگر می خواهد به آنها بسپارد و اگر مصلحت می داند به نزد زن امین بگذارد.

مسئله ۴۸۴- هرگاه چند برادر داشت برای نیکوترشان داده شود، اگر در صلاحیت و نیکویی برابر بودند به دست بزرگ سال‌شان سپرده شود و در کاکا نیز همین ترتیب ملاحظه شود.

مسئله ۴۸۵- اگر صغیره عصبه نداشت حضانتش مربوط به ذوالارحام قریبش می‌گردد. برادر مادری وی، بعد به پسر وی، بعد به کاکای مادری، اما دختر کاکا و دختر عمه و دختر ماما و دختر خاله حقی در حضانت ندارند زیرا محرم نیستند.

شروط حضانت:

شرطهای حضانت بر این قرار است:

۱- حاضن و سرپرست باید مرتد نباشد و اگر مرتد شود حق حضانتش ساقط می‌شود به کشور کفر برود یا نرود. اگر از ارتداد پشیمان شود و توبه کند حق حضانتش به وی باز می‌گردد.

۲- فاسق و بدکار نباشد. اگر بدکاری و ناامین بودن وی به ارتکاب زنا، فسق و دزدی ثابت شود یا پیشه پستی داشته باشد مانند نوحه‌گری، رقاصی، حقش از بین می‌رود.

۳- شوهر اجنبی نگیرد. اگر شوهر بیگانه گرفت حضانت وی باطل می‌شود مگر در صورتی که شوهرش ذی رحم محرم صغیر باشد مانند کاکای وی.

۴- در مراقبت و محافظت بچه جدی باشد و او را بدون محافظت نگذارد خصوصاً در صورتی که دختر باشد. اگر مادرش بسیار بیرون رود و او را بدون تربیت و مراقبت تنها بگذارد حقش ساقط می‌گردد.

۵- اگر مادرش بدون اجرت حضانت صغیر را قبول نکند و پدرش فقیر و قادر به دادن اجرت نباشد و عمه صغیر او را بدون اجرت حضانت و تربیت نماید حق مادرش ساقط می‌شود.

۶- اگر مادرش ذمی باشد و از فساد کاری و کفرش خاطر جمع نباشند مثلاً او را به کلیسا ببرد و یا گوشت خوک و یا شراب دهد حق حضانتش ساقط می‌شود و اگر این کارها را نداشت و طرف اطمینان بود حق حضانتش باقی و طفل خود را حق دارد تربیت کند زیرا

در حضانت اسلام شرط نیست.

۷- عقل و هوشیاری است و این شرط اتفاقی و همگانی است. اگر مادرش بمیرد یا یکی از شرایط حضانت به وی موجود نباشد حق حضانتش به کسی که طبق ترتیب گذشته بعد از اوست انتقال می یابد.

مدت حضانت:

مدت حضانت پسر بنا به قول مفتی به هفت سال است و از دختر بنا به قول مفتی به نه سال است. هرگاه پسر و دختر به نزد مادر خودها باشند پدرشان بعد از سن مقرر می تواند آنها را از نزد مادرشان بگیرد و پسری که عاقل و هوشیار ورشید باشد می تواند تنها زندگی نماید و اگر فاسد الاخلاق باشد باید پدرش او را به نزد خود داشته و در تأدیب و تربیتش اقدام کند و اگر پدرش نباشد یکی از اقارب امین شان او را با خود داشته تحت تربیه بگیرد. پسر بالغ نفقه ندارد مگر در صورتی که طالب العلم باشد.

اما دختر بعد از تکمیل سن حضانت، پدرش او را به نزد خود بیاورد و بابو مثل پدر است. اگر پدر و بابو نداشته به برادر صالح اش سپرده شود ورنه به نزد کاکای صالح وی زندگی کند و اگر کاکا نداشته به نزدیکی از عصبه که با او محرم باشد برود و اگر نباشد قاضی او را به دست زن ثقه و معتمد بدهد و اگر زن بیوه باشد و محل اطمینان نباشد پدر یا بابو جدا او را به نزد خود بیاورند و اگر پدر و بابو نباشد به نزد برادر و یا کاکا که فاسد الاخلاق نباشد زندگی کند ورنه قاضی به نزد زن معتمد وی را بدهد.

سفر حاضن و سرپرست به همراه طفل:

از نظر احناف سه صورت دارد:

۱- زنی که از طفل نگهداری می کند طلاق شده است و پدر طفل موجود است و مادرش او را به دو شرط انتقال داده می تواند.

۲- زن به طلاق بائن یا رجعی طلاق شده و عده اش گذشته و اگر عده اش نگذشته باشد انتقال طفل و بیرون شدنش تا عده اش نگذرد صحیح نیست.

۳- شهری که مادرش طفل را با خود می برد از شهر پدرش این قدر دور نباشد که به روز به دیدن طفل خود برود و بازگشته نتواند و در شهری که دور است به دو شرط برده می تواند، اول عقد نکاح وی به آن شهر شده باشد دوم آن شهر وطن آن زن باشد.

صورت دوم، پدر طفل موجود است و زن حاضنه و سرپرست غیر مادر طفل است، مانند خاله عمه و غیره اینها بدون اذن پدرش او را از شهری که پدرش زندگی می کند انتقال داده نمی توانند.

صورت سوم، پدر طفل مرده است و زن در عده ی وفات، در این صورت بدون اذن ولی که قائم مقام پدر طفل است انتقال داده نمی تواند اما بعد از انقضای عده ظاهر آن است که برای قاضی گذاشته شود که مصلحت صغیره را ملاحظه نماید.

مسئله ۴۸۶- اجرت و مزدوری حضانت برای زن حاضنه واجب است. زن حاضنه اگر مادرش باشد و طلاق شده و عده اش گذشته یا زن بیگانه است اجرت شان واجب و لازم است. اگر طفل شخصاً مالی داشته باشد از مالش داده شود ورنه بر کسی که نفقه اش بر وی واجب است اجرت حضانتش نیز بر ذمه ی وی است و اگر زن مسکن شخصی نداشته اجرت مسکن نیز داده شود. اما اگر مادرش طلاق نباشد یا در بین عده است اجرت ندارد. اگر از حضانت سرباز زند و صغیر، محرمی که اهلیت حضانت را داشته باشد ندارد مادر مجبور ساخته شود تا حضانت صغیر را به عهده بگیرد و اگر همچو محرم داشته باشد مجبور نمی شود.

حکمت مشروعیت حضانت طفل صغیر:

از آنجایی که به اساس ساختمان و طبیعت مرد و زن وظیفه اجتماعی شان از هم فرق دارد رحم، شفقت، دلسوزی و جان نثاری مادر برای طفل بیشتر و افزون تر است و برای آرامی طفل خود شب و روز متحمل زحمت و بیدار خوابی می شود. تربیت و پرورش ابتدایی و اولی طفل به مادر سپرده شده نه به پدر، زیرا این قدر عنایت و محبت و توجه که مادر در نظافت و غذا و لباس و ... دارد هیچ گاه پدر ندارد و طبیعتاً برای آن ساخته نشده

است. خداوند حکیم و دانا در فطرت و طبیعت مادری این شفقت و عاطفه را گذاشته که در اوائل زندگی طفل که آلوده به هر نوع کثافت و ناتوانی و عجز است تنها و تنها آغوش پر محبت مادر است که آنها را صمیمانه تحمل می نماید و به آن عشق می ورزد. زیرا طفل حقیقتاً جزء وی است حتی به قیچی یا تیغ از وی جدا می شود روی همین حکمت و فلسفه است که پیغمبر برگزیده اسلام برای زنی که از جدا کردن فرزندش عرض حال نمود فرمود: (انت احق به مالم تنکحی) ابی داوود روایت می کند (ان امرءة قالت یا رسول الله ان ابنی هذا کان بطنی له وعاء و ثدی له سقاء و حجری له هواء و ان اباه طلقنی و ان یزعه منی فقال رسول الله ﷺ انت احق به مالم تنکحی) (رواه حاکم و صححه فتح)

زنی به خدمت رسول گرامی اسلام عرض نمود که شکم من برای این پسر ظرف و پستان های من ظرف نوشیدن و آغوش من خانه وی است و پدرش مرا طلاق داده و می خواهد او را از نزد من بگیرد آن حضرت ﷺ فرمودند: (تا وقتی که ازدواج نکنی تو به وی حق دارتری)

موطاء امام مالک از ابی القاسم بن محمد روایت می کند که گفت: «کانت عند عمر امرءة من الانصار فولدت له عاصمًا ثم فارقها عمر رضی الله عنه فرکب یوماً الى قضاء فوجد ابنه یلعب بقضاء المسجد و اخذ بعضه فوضعه بین یدیه علی الدابة فادرکته جدة الغلام فنازعته اياه فاقبلها حق اتيا ابابکر فقال عمر هذا ابنی و قالت المرأة ابنی فقال ابوبکر رقیقها خیر له من شهد و غسل عندک یا عمر خل بینہ و بینہا» (فتح القدیر)

حضرت عمر از انصار زنی داشت و به نام عاصم بچه آورد و بعد حضرت عمر او را طلاق داد روزی به طرف قباء رفت پسرش در کنار مسجد بازی می کرد او را گرفت و پیش روی خود بالای مرکب سوار نمود بی بی پسر به او رسید و با وی منازعه نمود به نزد حضرت ابوبکر (رض) آمدند حضرت عمر (رض) گفت این بچه پسر من است، و زن گفت پسر من است حضرت ابوبکر صدیق به حضرت عمر (رض) گفت آب دهان وی از غسل تو بهتر است او را به مادر واگذار. آری این ارشاد حکیمانه پیغمبر برگزیده اسلام و فیصله حضرت ابوبکر اشاره است به شفقت کامل و دلسوزی زیاد مادران بر اطفال که اولویت آنها را در حضانت اطفال ثابت می نماید.

جزء سوم تمام گردیده امید است که جزء چهارم نوشته شود و آخر دعوانا ان الحمد لله رب العالمین و صلی الله تعالی علی خیر خلقه سیدنا محمد و علی آلہ و اصحابه اجمعین.

بخش چهارم

ایمان و ییوع

مسائل ایمان «سوگندها»

مسئله ۱- یمین لغةً به معنی قوه و توانایی است و شرعاً عبارت از عهد و پیمان قوی است که سوگند خورنده توسط آن بر فعل یا ترک چیزی عزم و تصمیم قطعی نموده است.

مسئله ۲- یمین دو قسم است ۱- قسم و سوگند و آن تعظیم و بزرگی چیزی است که به آن قسم می خورد، از این رو مختص به خداوند است. پیامبر بزرگوار اسلام می فرماید قال علیه الصلوة والسلام: «مَنْ كَانَ خَالِفاً فَلْيُخْلِفْ بِاللَّهِ أَوْ لِيَصُمْتُ» (متفق علیه) «کسی که قسم می خورد باید به خداوند سوگند خورد یا خاموش باشد».

۲- معلق و وابسته نمودن جزاء شرط به نحوی که در وقت وجود شرط جزاء نیز موجود شود و این نوع به حسب لغة یمین نیست و چون معنی یمین به الله در آن حاصل است، فقهای کرام آن را یمین گفته اند. زیرا معنی یمین که عبارت است از وادار ساختن بر فعل چیزی که بر آن سوگند خورده و یا بر بازداشتن از آن، در این نوع وجود دارد.

باری انسان فعل و کاری را به خیر و مصلحت خود می داند و به واسطه که موافق طبع وی نیست آن را انجام نمی دهد و یا آن را فعل نادرست و فاسد می داند و به واسطه که طبیعتش به آن مایل و شهودش غالب، خود را از آن باز نمی دارد و آن را انجام می دهد. در این صورت برای این که عزم خود را در اجرای آن فعل و یا به ترک آن مؤکد و محکم سازد محتاج به قسم و سوگند است، طوری که قسم به خداوند او را بر فعل و یا ترک آن وادار و باعث می سازد. زیرا اگر آن را عملی سازد نظر به بی حرمتی نام خداوند، گناهکار و مجبور به ادای کفاره می شود و در شرط و جزاء نیز همین سبب وجود دارد.

زیرا اگر خود را در آن تبرئه نسازد به از بین رفتن ملکش متضرر می شود. مثلاً اگر مرد به همسر خود گفت اگر من به خانه پدر تو رفتم تو طلاق می دهی، مرد به واسطه این قسم کوشش

می نماید که به خانه پدر همسر خود نرود، زیرا اگر برود همسرش طلاق می شود. پس به هر دو نوع قسم وادار نمودن به فعل و باز داشتن از آن صورت می گیرد لذا معلق نمودن به شرط و جزاء را مجازاً و اصطلاحاً یمین نامیده اند. زیرا معنی یمین در آن متحقق است. قسم به غیر خداوند (تعلیق) خصوصاً در این زمان به شرطی که به آن وثیقه و محکم ساختن محلول علیه (آنچه که بر آن سوگند خورده می شود) حاصل شود نزد عامه فقهای کرام جائز است.

یمین و سوگند شرعاً روا است

مسئله ۳- سوگند از نظر دین مبین اسلام جایز است زیرا خداوند قسم یاد کرده است و پیغمبر خویش را به آن امر نموده است. سوگند پروردگار «و اللیل اذا یغشی»، «و التین و الزیتون» پیغمبر برگزیده اسلام در سه موضع به قسم امر شده است:

۱- خداوند فرموده است: «و یَسْتَنْبِئُكَ أَهَقُ هُوَ قُلْ إِي وَ رَبِّي إِنَّهُ لَحَقٌّ وَ مَا أَنْتُمْ بِمُعْجِزِينَ» «از تو پرسان می نمایند آیا او حق است بگو قسم به پروردگار من که وی حق است».

۲- «قُلْ بَلَى وَ رَبِّي لَسُبْعُثْنُ» «بگو ای پیغمبر قسم به پروردگارم البته شما زنده گردانیده می شوید».

۳- «قُلْ بَلَى وَ رَبِّي لَتَأْتِيَنَّكُمْ» «بگو ای رسول اکرم نه چنان است، سوگند به پروردگارم که هر آینه می آید شما را».

مشروعیت و جواز یمین در سنت و اجماع نیز ثابت شده است

سنت: بخاری، مسلم، ابو داود و نسائی از ابو موسی اشعری روایت می کنند که پیغمبر خدا ﷺ فرمود: إِيُّ وَاللَّهِ إِنْ شَاءَ اللَّهُ لَا أَخْلَفُ عَلَى يَمِينٍ قَارِي غَيْرَهَا خَيْرٌ مِنْهَا إِلَّا أَنْتَ الَّذِي هُوَ خَيْرٌ وَ تَحَلَّلْتَهَا. «باری قسم به خدا اگر خدا بخواهد من بر یمین قسم نمی خورم که غیر آن را از آن بهتر بدانم مگر آن چه خیر و بهتر است انجام می دهم و قسم خود را می شکم». و نیز به روایت صحیحین پیغمبر خدا به این قسم سوگند یاد می نمود.

«لا و مقلب القلوب» نه چنان است قسم به گرداننده دلها.

اجماع امت اسلامی: همه اجماع دارند که سوگند و یمین جائز و مشروع است.

بسیار قسم خوردن خوب نیست

مسئله ۴- سوگند خوردن اگرچه به نزد فقهای گرام روا است اما عادت قسم خوردن و سوگند زیاد مکروه است. خداوند عز و جل می فرماید: «وَلَا تَطْعُ كُلَّ حَلَاپٍ مُّهِينٍ» «پیروی مکن از هر کسی که بسیار قسم می خورد و خوار کننده است».

از این رو امام شافعی رحمته الله می گوید من نه قسم راست و نه دروغ به نام خداوند نخورده ام. آری امر واضح و ثابت است که سوگند بسیار مکروه است، زیرا خداوند از آن منع نموده است الایه «وَلَا تَجْعَلُوا اللَّهَ عُرْضَةً لِأَيْمَانِكُمْ» به نام خداوند بسیار سوگند نخورید.

اما متأسفانه بعضی از مردم این قدر نام مبارک و بزرگ پروردگار به نزدش آسان است که نام مبارکش را تکیه کلام خویش قرار داده چنین می گوید: بلی به خداوند و نه به خداوند. ولی عظمت و بزرگی نام الهی را فراموش نموده به منزله یک کلمه عادی او را تکرار می نماید. از این غافل است که در وقت یاد خداوند آسمان و زمین می لرزد. آری سوگند بسیار به نام خداوند دلیل فراموشی و بزرگی نام پروردگار است. حتی آنانی که قلبشان به یاد خدا است و عظمت و جلالش دلهای شان را پر نموده بدون ضرورت به آن سوگند یاد نمی نمودند.

حتی امام شافعی رحمته الله می گوید من به عمر خود سوگند نخوردم نه راست و نه دروغ. پس برای هر مسلمان لازم است که نام مبارک پروردگار خویش را به عنوان سوگند و قسم به سر زبان خود قرار ندهد و عظمت و بزرگی و جلالش را از یاد نبرد. در حدیث صحیح وارد است:

پیغمبر برگزیده خداوند در بازگشت از غزوه در چاشتگاه زیر درختی استراحت نمودند و شمشیرش را به درخت آویزان کردند اعرابی آمد و شمشیر را گرفت و خطاب به رسول خدا گفت!

کیست ترا از دست من نجات دهد؟ رسول کریم فرمودند: الله! به مجرد شنیدن اعرابی نام با عظمت و جلال الله را لرزه در بدنش افتاد و شمشیر از دستش رها گردید. اما آنانی که

عظمت و جلال نام خدا را نمی دانند یا از یاد برده اند تکرار این نام پرشکوه و جلال و با اهمیت او هیچ گاهی برایشان ترسی پیدا نمی کند چه جای که بدنش از عظمت نام الهی بلرزد.

اصل و اساس قسم

مسئله ۵- قسم به نام خداوند ﷻ و به صفات وی جایز است ولی بهتر و افضل آن است که بسیار قسم نخورد.

اگر شخصی به فعل گناه قسم خورد بر وی فرض است که خود را حاث بسازد و قسم خود را بشکند. مثلاً قسم خورد که یک روز یا یک هفته یا یک ماه با پدر و مادر خود سخن نمی زنم فرض است که با پدر یا مادر خود سخن بزند.

اگر قسم یاد کرد که گناه نمی کنم، مثلاً قسم خورد که شراب نمی خورم فرض است که خود را حاث نسازد و قسم خود را نشکند و شراب را نخورد.

اگر بر فعل واجبی قسم خورد فرض است که خود را حاث سازد و قسم خود را بشکند مثلاً: قسم خورد قربانی نمی کنم باید خود را حاث سازد و قربانی کند.

اما اگر بر کاری قسم خورد که ترک آن و نابودن آن بهتر است، یا انجام دادن آن اولی است، مثلاً در صورت اول قسم می خورد که امروز پیاز می خورم و در صورت ثانی نماز چاشت را می خوانم یا بر کاری قسم می خورد که فعل و ترک آن برابر است، مثلاً قسم خورد که من امروز نان چاشت یا این نان را نمی خورم بر وی شکستن قسم در همه این صورتهای واجب است زیرا خداوند ﷻ می فرماید: «واحفظوا ایمانکم» قسم های خود را حفظ کنید.

مسئله ۶- در قسم وقتی حاث می شود که قسم خود را به وقت معینی مقید سازد، مثلاً می گوید: امروز یا در این ماه این کار را می نمایم اگر در آن وقت آن کار را انجام نداد حاث می شود. اما اگر قسم خود را مقید نگردانید فقط در آخر عمر و زندگی خود حاث می شود باید به کفاره دادن بعد از مرگش وصیت نماید.

مثلاً: به طور مطلق قسم خورد که با فلانی حرف نمی زنم به آخر عمرش حاث می شود.

و اگر محلولف علیه پیش از مردنش از بین رفت کفاره قبل از فوتش به آن واجب می شود. مثلاً: قسم خورد که این شراب را می خورم شراب موصوف از بین رفت باید کفاره دهد.

سوگند به خداوند سه قسم است

مسئله ۷- ۱- یمین غموس، ۲- یمین منعقده، ۳- یمین لغو.

۱- غموس: عبارت از آن است که یک فعل گذشته یا حاضر که در آن قصد دروغ و اراده کذب را دارد به خداوند ﷻ قسم می خورد و این طور می گوید:

به خداوند قسم است که من به این خانه داخل شدم، در حالی که می داند که داخل نشده است. این قسم در غیر فعل و ترک هم صورت می گیرد. مثلاً می گوید: قسم به خدا که این شخص خالد است در حالی که می داند که او خالد نیست بلکه سعید است.

حکم یمین غموس

مسئله ۸- کسی که به یمین غموس سوگند خورد گناهکار می شود، بر وی واجب است که توبه نماید و طلب آمرزش کند و بر وی کفاره مالی نمی شود. زیرا رسول کریم ﷺ می فرماید: «من حلف علی یمین هو فیها فاجر لیقتطع بها مال امرئ مسلم حرّم الله علیه الجنة و ادخله النار. اخرجه ابن حبان فی صحیحه و فی الصحیحین لقی الله و هو علیه غضبان». «کسی که بر یمین و سوگندی قسم خورد که در آن گناهکار است و می خواهد مال شخصی مسلمانی را از وی جدا کند و بگیرد خداوند ﷻ جنت را بر وی حرام گردانیده او را به دوزخ داخل می کند و بنا به روایت صحیحین در حالی که حضور خداوند ﷻ حاضر می شود که مورد خشم و غضبش قرار می گیرد».

امام بخاری از رسول خدا روایت می کند: (از گناهان کبیره، شریک آوردن به خداوند ﷻ، نافرمانی و آزار پدر و مادر و کشتن نفس به غیر حق و قسم غموس است).

سعید بن مسیب می گوید: یمین غموس از گناهان کبیره است و از آن بزرگتر است که کفاره او را محو نماید یعنی کفاره نمی تواند او را از بین ببرد.

از نظر عقل نیز بزرگتر از آن است که به کفاره عفو شود زیرا عملی را که صاحب یمین غموس انجام می دهد کلان تر از آن است که در آن کفاره شود.

یعنی بی حرمتی نمودن به نام با حرمت و با عظمت پروردگار کفاره گناه آن را از بین نمی برد و در آن مشروع نشده است.

رد المختار از مقدسی نقل قول می کند: کدام فساد از پاره نمودن حرمت نام خدا بزرگتر است؟ و آن را یمین غموس می گویند به خاطر این که صاحب خود را در گناه و یا در دوزخ غوطه ور می سازد.

مسئله ۹- تبصره: ای مسلمانی که به واسطه عصبیت قومی و نژادی و به خاطر منافع مادی دنیا و به دست آوردن و خوش ساختن دلهای مردم عظمت و جلال پروردگار را فراموش نموده به قسم دروغ و سوگند ناحق و یمین غموس به نام عظیم و بزرگ وی بی حرمتی می نمائید و بناحق و دروغ نام او تعالی را خوار می کنید، بدانید که این گناه بزرگی است.

آری انسانی که فرضاً العیاذاً بالله از خدا نترسد و کمی عقل داشته باشد هیچ وقت جرأت نخواهد کرد که به واسطه منافع دنیای دنی، ناچیز و پست حیات ابدی خویش را خراب ساخته، خود را مورد خشم و غضب الهی قرار دهد و به عذاب سخت الهی گرفتار سازد. جنت را بر خود حرام و دوزخ را برای خود آماده سازد. هیچ عاقل و هوشمندی این را اجازه نمی دهد که به واسطه فایده ناچیز چند روزه خیالی از همه نعمت های عظیم الهی خود را محروم و مورد خشم و غضب الهی قرار دهد در حالی که حضور پروردگارش حاضر شود (وَهُوَ عَلَيْهِ غَضَبَانٌ) «و او تعالی بر وی خشمگین است» ای مسلمان غافل لحظه بگوشه بنشین و فایده قسم و شهادت ناحق را و ضرر اخروی و شرمساری و بدنامی آن را در دنیا تحت غور و فکر قرار ده، و ارشادات حکیمانه و درفشانی های نجات بخش سید المرسلین را بخوان و به یاد آور که راجع به کسی که قسم ناحق و سوگند دروغ می خورد چه توصیه فرمودند «حَرَّمَ اللَّهُ عَلَيْهِ الْجَنَّةَ وَ أَدْخَلَهُ النَّارَ»، «لَقِيَ اللَّهَ وَ هُوَ عَلَيْهِ غَضَبَانٌ» «بر کسی که کلام ناحق می خورد خداوند جنت را بر وی حرام و او را به دوزخ داخل می گرداند». «در حالی که حضور پروردگار ملاقی می شود که بر وی نهایت خشمگین و ناخشنود است».

ای بنده عاجز! به خودآی آیا تو طاقت عذاب سخت الهی را داری؟ آیا سختی دوزخ

الهی را می توانی تحمل نمایی؟ آیا می توانی به حضور پروردگار در حالی ایستاده شوی که تو را مورد خشم و غضب قرار دهد؟ آیا توان آن را داری که خود را به آتش دوزخ غوطه ور سازی؟ فکری و تدبیری در دنیای خود و به آخرت خود و به سعادت و نیکبختی، و شقاوت و بدبختی خود بنما و به واسطه جیفه دنیایی خود را از نعمت عظیم الهی محروم مساز. خود را مرتکب گناه کبیره مگردان، گناهی که در ردیف شرک آوردن به خدا قرار گرفته است. و ما علینا الا البلاغ.

یمین لغو

مسئله ۱۰- قسم لغو دو قسم است:

- ۱- قسم می خورد که من در زمان گذشته یا در حال این کار را انجام دادم یا ندادم به عقیده و یا به گمان وی خود را صادق می داند و بعد آشکار می گردد که وی دروغ گفته است. مثلاً قسم می خورد که دیروز به خانه فلانی نرفته به عقیده و یا گمانش نیز همین است که نرفته است در عین حال به خانه وی رفته است یا قسم می خورد که با من پیسه (پول) نیست و به گمانش نیز همان چیز است و در عین زمان همراهش پیسه است.
 - ۲- آن است که به زبانش قسم می آید ولی قصد و اراده ندارد.
- یا چیز دیگری قصد دارد و به زبانش قسم می آید مانند (لا والله بلی والله) نه به خدا بلی به خدا.

حکم یمین لغو

- مسئله ۱۱- به قسم لغو مؤاخذه و گناهکار نمی شود نه در دنیا نه در آخرت کفار و گناه ندارد. یمین لغو مختص به یمین به نام خدا است. اما در یمین به غیر الله، حکم آن باقی می ماند مثلاً: به طور لغو به طلاق قسم می خورد طلاق واقع می شود.

یمین منعقد

- مسئله ۱۲- منعقد قسم است بر فعل ممکن که در زمان آینده موجود شود و هنوز به

وجود نیامده است. مثلاً می گوید سوگند به خدا که این هفته به فلان شهر می روم اگر در آن هفته به آن شهر رفت حانث نمی شود اگر در آن هفته نرفت حانث می شود. یا سوگند خورد که امروز از این نان نمی خورم اگر آن روز گذشت و از آن نخورد و سوگند خورنده و نان که محلوف علیه است هر دو موجود بود حانث نمی شود و اگر در آن روز از نان بخورد حانث می شود.

شرط های یمین

مسئله ۱۳- در یمین شرطه است که سوگند خورنده مکلف باشد قسم بچه و دیوانه صحیح نمی شود و منعقد نمی گردد. اما اگر دیوانه بر آن چیزی که قسم خورد او را در حالت دیوانگی انجام داد و فعل نمود ولی در حالت هوشیاری قسم خورده بود حانث می شود؟ زیرا در حالت قسم خوردن عقل شرط است و کفاره بر وی لازم می گردد، نه در حالت فعل محلوف علیه. مثلاً در حالت هوشیاری گفت من امروز نان نمی خورم و در آن روز دیوانه شد و نان خورد حانث می شود.

قسم مکره و مجبور منعقد می شود و اگر محلوف علیه فعل نماید و قسم خود را بشکند کفاره بر وی لازم می شود. اما اگر محلوف علیه را دیگری فعل نماید حانث نمی شود. مثلاً: قسم خورد که این آب را نمی خورم شخص دیگری به حلق وی انداخت حانث نمی شود.

قسم به فراموشی و خطاء

مسئله ۱۴- اگر به فراموشی قسم خورد مانند این که قسم خورد که من قسم نمی خورم بعداً فراموش کرد و قسم خورد و محلوف علیه را فعل نمود، دوبار کفاره لازم می شود. یک بار به واسطه که خود را حانث ساخته بار دوم به واسطه که محلوف علیه را فعل نموده است.

مسئله ۱۵- از آن جمله هرگاه شخصی قسم خورد باری حق فلابی را فردا اداء می نمایم،

پیش از فردا یکی از آنها فوت گردید حالف (قسم خورنده) حانث نمی شود زیرا قسمش باطل شده است. از آن جمله اگر شخصی برای همسرش گفت اگر تو فردا نماز نخواندی طلاق، فردا پیش از گذشتن وقتی که امکان اداء نماز در آن باشد یا بعد از اداء یک رکعت معذور گردید، بنا به قول اصح حانث می شود. زیرا محلوف علیه که نماز است با وجود خون ممکن می باشد مانند مستحاضه که خون از آن جاری است و نمازش درست است. پس موجود بودن خون قسم را باطل نمی سازد.

مسئله ۱۶- از آن جمله مرد برای همسر خود بعد از صبح می گوید: اگر در این شب با تو پیش آمد جنسی نکردم تو طلاق اگر نیت نداشته باشد مراد شب آینده است. اگر شب گذشته رانیت داشته باشد قسمش منعقد نمی گردد و حانث نمی شود. همچنین اگر بعد از طلوع بامداد گفت به خدا قسم من شب را خواب نمی شوم و نمی دانست که صبح طلوع کرده است حانث نمی شود زیرا در هر دو مسئله چیزی که بر آن قسم خورد متصور الوجود نیست.

از آن جمله هرگاه قسم خورد که فردا دین او را اداء می نمایم و در آن روز اداء نمود حانث نمی شود. همچنین اگر قسم خورد که فردا این نان را می خورم در همان روز نان را خورد حانث نمی شود، زیرا محلوف علیه متصور الوجود نیست.

شرط است که قسم خالی از استثناء باشد

مسئله ۱۷- در قسم باید استثناء نباشد به خواست و مشیت یا به غیر آن. اگر گفت من این فعل را نمی کنم اگر خدا عز و جل بخواد یا مگر خدا بخواد یا هر چه خدا بخواد یا مگر برای من فکر دیگری پیدا شود یا مگر ببینم یا غیر آن را دوست داشته باشم، و آن کار را کرد حانث نمی شود.

و نیز حانث نمی شود اگر گفت: من این کار را نمی کنم اگر خدا عز و جل مرا یاری کند یا آسان گرداند. یا به یاری خدا عز و جل و یا به آسان گردانیدن خدا عز و جل و مانند آنها، بعد فعل نمود. هرگاه حانث نمی شود کفاره هم ندارد.

استثناء در قسم به خدا و غیر آن صحیح است ولی اگر در طلاق بگوید اگر به خانه پدر خود بروید طلاق اگر خدا مرا یاری دهد به یاری خدا عز وجله قصد استثناء را داشت، عندالله صحیح است ولی به نزد قاضی پذیرفته نمی شود.

شرط های صحت استثناء

مسئله ۱۸

۱- به نحوی سخن زند که خودش بشنود، اگر خودش نشنود استثناء صحیح نیست مگر در صورتی که گر باشد.

مثلاً: اگر انشاءالله را به طوری گفت که خودش نشنید درست نمی شود.

۲- استثناء باید متصل و پیوست به مستثنی منه باشد. اگر در بین مستثنی و مستثنی منه بدون ضرورت فاصله آمد درست نمی شود مثلاً می گوید: قسم به خدا به خانه فلانی نمی روم و بدون ضرورت سرفه می زند و بعد می گوید انشاءالله استثناء وی صحیح نیست و اگر به خانه فلانی رفت حاث می شود.

اما اگر به جهت ضرورت نفس کشیدن یا عطسه زدن یا آروغ آمدن یا به واسطه گرانی زبان درنگ و مکثی پیدا شد و بعد گفت انشاءالله استثناء صحیح است. زیرا در استثناء قصد و اراده شرط نیست. اگر برای همسر خود گفت تو طلاق بدون اراده و قصد به زبانش ان شاءالله تعالی آمد بنا به ظاهر مذهب طلاق نمی شود.

۳- مستثنی بر مستثنی منه افزود باشد مثلاً می گوید: او سه طلاق است مگر چهار طلاق در این صورت طلاق نمی شود.

۴- اگر مستثنی برابر مستثنی منه باشد مثلاً می گوید: او سه طلاق است مگر سه طلاق، واقع نمی شود استثناء کل از کل به غیر لفظ آن صحیح است. مثلاً می گوید: زنان من طلاق است مگر زینب و فاطمه و سلمی و دیگر زنی ندارد. این استثناء صحیح است طلاق واقع نمی شود.

کلمه ها و الفاظی که با آنها قسم بسته می شود

مسئله ۱۹- قسمی که جایز و رواء است عبارت از قسم به خداوند عز وجله است و کسی که به

غیر خدا ﷻ قسم می خورد گناهکار می شود و همه علماء کرام اتفاق دارند که قسم به اسماء خداوند ﷻ مباح است. اسم خاص به خداوند ﷻ باشد مانند الله، الرحمن یا مشترک که به غیر خدا هم اطلاق شود، مانند علیم و حکیم و کریم و حلیم. در قسم اول که مختص به خداوند ﷻ است دیگری به آن نام نامیده نمی شود. قسم به آن به طور عموم منعقد می شود، نیت قسم داشته باشد یا نه بدون ملاحظه عرف و عادت.

قسم دوم: که مختص به خداوند نمی باشد اگر قصد قسم را داشته باشد به اتفاق علماء قسم می شود و اگر نیت غیر قسم را داشته باشد قسمش منعقد نمی شود. زیرا معنی را نیت کرده است که کلامش احتمال آن را دارد و سخنش تصدیق می شود مگر در جای که حق دیگری به آن تعلق و وابستگی داشته باشد، مانند طلاق - ایلاء مثلاً گفت: اگر قسم خوردم همسرم طلاق باشد یا بالاتر از چهار ماه نزدیکی نمی کنم و بعد قسم خورد و گفت من اراده قسم را نداشتم به نزد قاضی سخن وی قبول نمی شود. ولی عندالله پذیرفته می شود. اما اگر اراده چیزی را نداشت نه قسم و نه غیر آن بنا به قول راجح قسم می شود زیرا ذکر نام خداوند ﷻ قسم او را معین و مشخص می سازد.

قسم به اسم خداوند قسم است

مسئله ۲۰- سوگنه به اسم خدا مثلاً می گوید: «باسم الله الا فعلن» به نام خداوند قسم هر آینه فعل می کنم بنا به ترجیح صاحب بحر الرائق قسم است.

نوع دوم به صفت خاصه و محضه قسم می خورد

مسئله ۲۱- مراد به این صفت محضه است مانند عزت و عظمت و قدرت فرقی ندارد که صفت ذاتی باشد یا صفت فعلی به شرطی که قسم خوردن به آن عرف و عادت باشد زیرا بنا به قول صحیح قسم مبنی بر عرف و عادت مردم است.

قسم به غیر خدا ﷻ

قسم به غیر خدا (به مخلوق) یعنی هرگاه انسان به غیر خدا قسم یاد کند مانند: اسلام،

انبیاء، پیغمبران، فرشتگان، کعبه مکرمه، نماز، روزه، حج یا به پدران و مادران یا پیامبران یا پسران یا به صحابه یا به آسمان یا به زمین یا به آفتاب یا مهتاب یا به ستارگان و دیگر چیزهای بزرگ مثل به عمر تو و به زندگی تو و به حق تو به سر تو یا بگوید بر غضب خدا و عذاب وی، به اجماع علماء قسم نیست. قسم به آنها مکروه است و کفاره واجب نمی شود زیرا قسم به غیر خداست. امام شافعی رحمته الله می گوید من می ترسم که معصیت و گناه باشد. مردم اگر چه قسم به پدران و مادرانشان عرف و عادت دارند و قسم می خورند و چنین می گویند به ارواح پدر خود یا مادر خود دارم ولی شریعت اسلام همچو قسمها را منع نموده است.

پیغمبر برگزیده اسلام می فرماید: «لا تحلفوا بآبائکم ولا بالطواغیت» رواه النسائی.

«به پدران خود و به طاغوتها (شیاطین و گردنکش ها) قسم مخورید» و نیز می فرماید: «من کان حالفاً فلیحلف باللّه او لیصمت» رواه کتب سته.

«کسی قسم می خورد باید به خدا قسم بخورد یا خاموش باشد».

زیرا این نوع قسم برای تعظیم و بزرگداشت چیزی که به آن قسم می خورد می باشد و فقط مستحق این تعظیم خداوند عظیم است نه غیر آن از ابن مسعود رضی الله عنه روایت است که می گوید: قسم خوردن دروغ به خدا به نزد من از قسم راست به غیر خدا محبوب تر است و دوست داشته شده تر است.

قسم به قرآن

مسئله ۲۲- قسم به قرآن و به کلام خدا صلی الله علیه و آله یمین گفته می شود و قسمش صحیح می گردد زیرا مانند عزت و جلال از صفات خداوند صلی الله علیه و آله به شمار می آید و قسم خوردن به آن در بین مردم رواج دارد و عرف و عادت شده است. بدون در نظر داشت لفظی صاحب فتح القدیر می گوید: قسم به قرآن در بین مردم متعارف است یمین گفته می شود. عینی می گوید به نزد من قسم به مصحف یمین است خصوصاً در این زمان. فتاوی هندیه از مضمرات نقل قول می کند که در زمان ما قسم به قرآن یمین است.

ما این قول را می گیریم و اختیار می نماییم و به آن عقیده داریم. محمد بن مقاتل رازی

می‌گوید که قسم به قرآن یمین است. (و به اخذ جمهور مشایخنا) اینها صفت بودن قرآن را تأیید نموده قسم خوردن به آن را عرف و عادت می‌دانند مانند (عزة الله و جلالة) رد المختار صفحه ۷۰ کتاب الایمان.

قسم به صفت که به آن عرف و عادت نباشد

مسئله ۲۳- قسم خوردن به صفتی که به آن عرف و عادت نباشد صحیح نمی‌شود و منعقد نمی‌گردد، مانند: رحمت خداوند ﷻ، علم، رضاء، غضب، سخط، عذاب، نفس، شریعت، دین، حد و وصف او تعالی، زیرا در قسم به صفات عرف معتبر است.

برائت و بیزاری قسم است

مسئله ۲۴- اصل و قاعده در قسم برائت این است که هرگاه لفظ برائت بیزاری تکرار شود قسم نیز تکرار می‌شود و کفاره هم تعدد می‌یابد.

اگر به یکی از قرآن، کعبه، پیغمبر و مانند آنها برائت و بیزاری نمود قسم گفته می‌شود. مثلاً اگر گفت: من اگر این کار کردم از کعبه یا از قرآن یا از پیغمبر بیزار باشم و آن کار را انجام داده کفاره بر وی لازم می‌شود. اگر از مصحف بیزاری جوید یمین گفته نمی‌شود زیرا مراد از آن ورق و جلد است مگر از چیزی که در قرآن است بیزاری نماید زیرا در بین مصحف قرآن کریم است.

مسئله ۲۵- اگر کتاب فقه یا دفتر حساب را که در آن بسم الله الرحمن الرحیم است برداشت و گفت اگر من این کار را کردم از چیزی که بین این کتاب یا دفتر است بیزارم و آن کار را انجام داده کفاره لازم می‌شود. مانند این که بگوید من از بسم الله الرحمن الرحیم بیزارم اگر از هر آیه یا از کتاب‌های چهارگانه بیزاری جست یک قسم گفته می‌شود.

مسئله ۲۶- اگر گفت از خدا بیزارم و از رسول او بیزارم اگر این کار را بنمایم دو قسم می‌شود. و اگر این را افزوده نمود و خدا و رسول از من بیزارند چهار قسم می‌شود اگر گفت

هزار بار از خدا بیزارم یک قسم می شود. اگر گفت از اسلام یا قبله یا روزه رمضان یا نماز از مسلمانان بیزارم یا صلیب را می پرستم مثلاً گوید: اگر من این کار را کردم از اسلام بیزارم یا صلیب را می پرستم قسم می شود و بر وی کفاره لازم می شود.

زیرا استعمال این الفاظ کفر است و معلق ساختن و وابسته نمودن کفر به شرط، قسم گفته می شود اگر به این الفاظ عقیده داشته باشد که من کافر می شوم کافر می گردد زیرا رضا به کفر، کفر است و رنه یمین می گردد باید کفاره بدهد.

کفاره وقتی تکرار می شود که قسم تکرار شود

مسئله ۲۷- کفاره در صورتی تکرار می شود که قسمش مکرر گردد یک مجلس و بیشتر از آن فرقی ندارد. مثلاً دوبار می گوید «والله لا افعله و الله لا افعله» به خدا قسم این کار را نمی کنم دو کفاره لازم می شود. اگر حالف به قسم ثانی اول رانیت داشت و به آن خبر داد در یمین با الله قبول نمی شود اما اگر به حج و عمره قسم خورد و بگوید اگر این کار را کردم بر من حج است یا بر من عمره است و دوباره تکرار نمود و گفت به قسم دوم اراده خبر دادن به اول را داشتم قبول می شود.

قسم به یهودی بودن

مسئله ۲۸- قسم خورد که اگر این کار را کرد یهودی یا نصرانی باشد یک قسم می شود. اگر گفت: اگر این کار را کرد یهودی باشد. و اگر این کار را کرد نصرانی باشد دو قسم می شود. اگر گفت قسم به خدا قسم به خدا یا قسم به خدا و قسم به رحمن بنا به روایت اصح دو قسم به شمار می آید. و اگر او عطف را در میان آورد و چنین گفت قسم به خدا و قسم به رحمن به اتفاق دو قسم است و اگر حرف او را اقلأ در ثانی نیاورد و این طور گفت و الله الله یا والله الرحمن به اتفاق یک قسم می باشد.

مسئله ۲۹- اگر گفت: به عمر الله و بقاءه (به همیشه بودن خدا) و یمین الله (اسم الله) و عهد الله، (به عهد خدا) و وجه الله، و سلطان الله به معنی (قدرت خدا و میثاق خدا) مثلاً

این طور می‌گوید به عمر الله فعلت یا وعین الله فعلت (یعنی قسم به بقاء خدا این کار را کردم) قسم می‌شود.

مسئله ۳۰- اگر گفت اقسام (قسم می‌خورم) و أَشْهَدُ (گواهی می‌دهم) و احلف (سوگند می‌خورم) یا به لفظ ماضی مثلاً می‌گوید: أَقْسَمْتُ (قسم خوردم) یا سوگند خوردم یا عزم کردم یا گواهی دادم، در صورتی که معلق به شرط گرداند قسم می‌شود. مثلاً می‌گوید قسم می‌خورم که این کار را بنمایم در صورتی که آن را انجام ندهد حانث می‌شود و بر وی کفاره لازم می‌گردد.

اصل و قانون در جنس این مسائل این طور است: کسی که به نام خداوند ﷻ قسم می‌خورد و دو اسم خداوند ﷻ در قسم می‌آورد اگر اسم دوم صفت اسم اول باشد و حرف عطف در بین نباشد به اتفاق هر دو یک قسم می‌شود. مثلاً می‌گوید قسم به خداوند رحمن این کار را می‌کنم و اگر اسم دوم صلاحیت صفت بودن را برای اسم اول داشت و در بین حرف مطلق ذکر شده باشد بنا به ظاهر الروایه دو قسم می‌شود.

به خدا قسم و به رحمن این کار را نمی‌کنم. اگر اسم دوم صفت برای اول نباشد و حرف عطف در بین باشد مانند والله والله این کار را نمی‌کنم دو قسم می‌شود و اگر حرف عطف در بین نباشد به اتفاق روایات یک قسم می‌شود. اگر نیت دو قسم داشت دو قسم می‌شود.

مسئله ۳۱- اگر گفت عَلَيَّ نَذْرٌ بِرَمْنٍ نَذْرٌ است و عَلَيَّ يَمِينٌ بِرَمْنٍ قسم است و عَلَيَّ عَهْدٌ بِرَمْنٍ پیمان است در صورت نذر اگر نیت ثواب را مانند حج و عمره داشته باشد به این طریق که بر من نذر حج یا عمره است، اگر این کار را انجام دادم و آن کار را انجام داد بر وی حج یا عمره لازم می‌شود و اگر آنها را نیت نداشت کفاره لازم می‌شود. در هر دو صورت اگر معلق به شرط گرداند مثلاً می‌گوید: بر من نذر الله است اگر این کار را انجام دادم اگر آن را انجام نداده کفاره لازم می‌شود.

مسئله ۳۲- اگر گفت: اگر این کار کرده بودم یهودی یا نصرانی ام یا بر نصاری بودن من

شهادت دهید، یا من شریک کافرانم یا کافرم، اگر در زمان آینده باشد حائث می شود کفاره دهد. و اگر در زمان ماضی باشد و به خلاف آن عقیده داشته باشد قسم غموس و اگر گمان صحت آن را داشته باشد قسم لغو است. در صورتی که به دروغ قسم خورد در کافر شدن وی اختلاف است. قول اصح آن است که اگر قسم خورنده به آن عقیده یمین داشت کافر نمی شود. و اگر در یمین غموس عقیده کافر شدن داشت و می دانست که کافر می شود و در یمین منعقد به فعل کردن شرط می دانست که کافر می شود در هر دو صورت کافر می شود. زیرا به کافر شدن خود راضی شده است و رضاء به کفر، کفر است و کفاره آن گفتن لا اله الا الله محمد رسول الله است.

مسئله ۳۳- اگر به دروغ گفت خداوند ﷻ می داند که من این کار را انجام دادم یا انجام ندادم یا خدا ﷻ می داند که این کار را کردم یا نکردم. امام زاهدی رحمته الله می گوید بنا به قول اکثر علماء کافر می شود. شمسى گفته بنا به قول اصح کافر نمی شود. زیرا منظورش رواج دادن دروغ است نه اراده کفر. در کتاب نورالعین از فتاوی تصحیح اول را نقل می کند، زیرا سخنش متضمن چیزی نیست بلکه جهل است به خداوند ﷻ العاذ بالله. بنا به قول که کافر نشود در صورت که قسم به آن عرف و عادت باشد یمین غموس می شود. به هر حال واجب است که توبه کند زیرا معصیت و گناه است.

مسئله ۳۴- هر چیزی که به طور ابد و همیشه حرام نباشد حلال ساختن آن معلق به شرط یمین نمی باشد. مثلاً: این طور می گوید اگر این کار را انجام دهم گوشت خوک بر من حلال باشد قسم نمی شود زیرا گوشت خوک در حالت اضطرار و مخمسه به قدر ضرورت حلال می شود.

قسم بر غیر یا درخواست از وی برای خدا ﷻ

مسئله ۳۵- هرگاه شخصی برای دیگری گفت: «والله لتفعلن کذا و کذا» قسم به خدا باری تو باید این کار را انجام دهید.

اگر این شخص اراده درخواست قسم مخاطب را بنماید و خودش قصد قسم را نداشته باشد قسم نمی شود، بر هر دو چیزی لازم نمی شود. اگر قصد قسم خوردن را به آن داشت یا هیچ اراده نداشت قسم می شود. در صورتی که مخاطب اطاعت او را نکند و آن کار را انجام ندهد حالف حاث می شود.

اگر گفت: قسم خوردم یا به خدا قسم خوردم یا گواهی می دهم به خدا یا عزم می نمایم به خدا تو این کار را بنمائی قسم می شود. اگر قسم خورنده اراده استفهام و سؤال و درخواست آن فعل را می نمود قسم نمی گردد.

قسم به اسم ربّ

مسئله ۳۶- اگر گفت به پروردگار من یا قسم به پروردگار عرش یا به پروردگار جهانیان این کار را می کنیم یمین گفته می شود. اگر گفت والحق یا بالحق این کار را نمی کنم قسم می شود. اگر گفت حقّا این کار را نمی کنم و مراد از آن نام خدا را داشت بنا به قول صحیح قسم می گردد. اگر گفت به حق خدا این کار را نمی کنم قسم می شود. اگر گفت به الله که بزرگتر از این نامی نیست این کار را نکنم قسم می شود.

مانند این که بگوید به الله العظیم الاعظم اگر گفت به الله که بزرگتر از این نامی نیست یا بزرگتر از این سوگند نیست یا بزرگترین نام است که من این کار را می کنم یا نمی کنم قسم می گردد. اگر گفت هر امیدی که به خدا دارم ناامید باشم اگر این کار را بکنم قسم می شود.

مسئله ۳۷- اگر گفت مسلمانی خدا را نکرده باشم اگر این کار را بکنم، بنا به گفته ابواللیث فقیه رحمته الله اگر مرادش آن باشد که عبادات من حق نباشد، قسم می شود.

اگر گفت والله فلان سخن را نمی گویم نه یک روز نه دو روز یک قسم می شود.

اگر در مدت دو روز سخن زد حاث می شود اگر گفت حرام است با تو سخن گفتن بنا به قولی قرینه یمین است. اگر گفت خدا را پذیرفتم که این کار را نکنم یمین می باشد.

اگر گفت خدا و پیغمبر را پذیرفتم که فلان کار را نکنم قسم نمی شود زیرا نام پیغمبر صلی الله علیه و آله قسم نمی باشد در بین نام خدا و شرط فاضل شده است. اگر گفت از سیصد و شصت آیه

قرآن بیزارم اگر این کار را نکنم، یک قسم می شود. اگر گفت از هزار ترسا بدتر باشم اگر این کار را بنمایم قسم می شود.

اگر آن کار را کرد حاث می گردد. اگر گفت پذیرفتم خدا را اگر خریدی که بیاری بخورم قسم می شود. (از فتاویٰ هندیه به اندکی تغییر)

مسئله ۳۸- اگر گفت با مانه الله این کار را می کنیم یا نمی کنیم بنا به قول معتمد یمن می شود. قسم به تعلیق به این طریق می گوید اگر این کار را کردم بر من طلاق لازم است اگر مقصودش خاطر جمع ساختن طرف مقابل به راستگویی خود باشد یمن است. اگر آن نیت را نداشته باشد مکروه نیست و نیز به پدر تو یا به عمر تو این حکم را دارد.

مبنای قسم بر عرف و عادت است

مسئله ۳۹- قسم بر عرف و عادت بنا شده است نه بر قصد و نیت. زیرا غرض سوگند خورنده قسم است که به نظرش معروف و معهود باشد ولی غرض و عادت که مستفاد از لفظ باشد نه از غیر لفظ و لفظی که عرف و عادت بر آن باشد در حقیقت عرف مقید به لفظ و لفظ به عرف است یعنی عرف که از لفظ دانسته شود و لفظی که به آن عرف و عادت باشد.

حروف قسم

مسئله ۴۰- از حرفهای معهود و متعارف در قسم (باء و واو و فاء است).

اصل در این حروف باء است زیرا وضع آن برای الصاق (پیوست نمودن) شده است. واو بدل آن است زیرا به معنی جمع و گرد آوردن است و در الصاق معنی جمع می باشد و حرف تاء بدل از واو است مانند تجاه که به اصل خود و جاه بوده است هرگاه حرف باء در قسم اصل است، در لفظ مبارک الله و باقی اسماء و در ضمیر می آید مانند: بک، هر آینه این کار را می نمایم و چون واو بدل آن است از آن کمتر بوده در اسماء ظاهر می آید نه در ضمیر و حرف تاء بدل آن است تنها مخصوص نام خدا می باشد. به دیگر اسماء و ضمائر نمی آید مثلاً تا الله صحیح است، و تا الرحمن صحیح نیست. اگر سوگند خورد و هیچ کدام از

حروف را نیاورد و این طور بگوید الله این کار را نمی‌کنم به نزد جمهور قسم است.

اصول که در حائث شدن و ناهائث شدن معتبر است

مسئله ۴۱- ۱- عرف و عادت است، **۲-** معنی لغوی لفظ، **۳-** معنی شرعی، **۴-** سبب که باعث بر قسم شده است.

عرف و عادت عبارت از اصل عام و در برگیرنده است که مبنای قسم است و بر همه اصول ذکر شده مقدم است. عرف عام باشد یا خاص بدون ملاحظه معنی لغوی و شرعی آن. مثلاً قسم می‌خورد کله را نمی‌خورم وقتی حائث می‌شود که از کله‌های بخورد که به حسب عرف و عادت در بازار فروخته شود. به خوردن کله مرغ مانند مرغ آبی و کله گنجشک و ماهی حائث نمی‌شود مگر وقتی که فروختن آنها در بازار عرف باشد. در حالی که به حسب لغت اطلاق کله بر آنها می‌شود ولی اعتبار ندارد بلکه معنی عرفی آن اعتبار دارد. اضافه بر آن باید لفظی ذکر شود که بر معنی عرفی مخصوص مقصود دلالت کند. اگر معنی عرفی از عبارت بدون ذکر لفظی که بر آن دلالت دارد، داشته شود اعتبار ندارد.

مثال می‌گوید: به خدا قسم از دروازه بیرون نمی‌شوم از پشت بام بیرون شد حائث نمی‌شود. اگرچه از این عبارت دانسته می‌شود که به هیچ وجه بیرون نمی‌شود نه از دروازه و نه از پشت بام. زیرا در جمله‌اش لفظ ذکر نشده که بر آن دلالت کند زیرا عرف نمی‌تواند چیزی که گفته نشود او را گفته شده حساب نماید.

مسئله ۴۲- اگر قسم خورد که او را به شلاق نمی‌زنم او را به عصا زد حائث نمی‌شود اگرچه معنی مقصود به حسب عرف و عادت او را به زدن اذیت نمی‌کنم، ولی لفظ عصا ذکر نشده اعتبار ندارد.

اما اگر قسم خورد این کالا را به ده هزار نمی‌خرم و به یازده هزار خرید حائث می‌شود. زیرا مقصودش عرفاً این است که یک مرتبه از ده هزار می‌خرم نه به بیشتر و لفظ هم دلالت به آن دارد، زیرا لفظ ده بازایات لفظ دیگری در آن وجود دارد. ولی اگر به هفت هزار خرید حائث نمی‌شود زیرا لفظ عشره در آن وجود ندارد.

مسئله ۴۳- معنی لغوی به همراه عرف اعتبار ندارد مگر در صورتی که آن معنی در بین عرف و لغت مشترک باشد، در این صورت نظر به این که از معنی عرفی به شمار می آید معتبر است. اعتبار معنی شرعی مانند معنی لغوی است چنانچه قبلاً بیان شد.

سبب باعث بر قسم

مسئله ۴۴- سبب که باعث بر قسم است. هرگاه به سبب صفتی که در محلوف علیه است سوگند خورد و آن سبب از بین برود، اگر محلوف علیه را (آنچه بر آن قسم خورده) فعل نمود حاثت نمی شود ولی اگر آن صفت باشد یا در وقت قسم اصلاً موجود نباشد به فعل محلوف علیه حاثت نمی شود. مثلاً اگر قسم خورد که من از این انگور نمی خورم و او تر بود هرگاه خشک شد و در وقتی که کشمش گردید بخورد حاثت نمی شود.

مسئله ۴۵- اگر سبب در حین سوگند موجود نباشد حاثت می شود مثال، می گوید: به خدا قسم به این بچه سخن نمی زنم یا از این بره نمی خورم. اگر در وقتی که آن بچه کلان شد به او حرف زد و آن بره بزرگ شد از آن خورد حاثت می شود. زیرا نظر به این که به آنها اشاره نموده ذات آنها مراد است و صفت آنها اعتبار ندارد. اگر باعث بر یمین سبب دیگری غیر خورد سالی باشد قسمش به طرف آن می گردد. مثلاً می گوید: با این بچه سخن نمی زنم، (اما حرفش در نادانی آن است) هرگاه کلان شود و بیا وی حرف زند حاثت نمی شود. زیرا صفت نادانی اش فعلاً موجود نیست و اشاره هم وجود ندارد.

مسئله ۴۶- قسم بر چیزهای که امتداد و درازی آن به حسب زمان صحیح است، مانند ایستادن، نشستن، پوشیدن، سوار شدن. امتداد آنها به یک زمان خاصی صحیح نیست، مثلاً می گوید: یک ساعت ایستاد یک روز نشست و دو روز پوشید اگر به این افعال به طور معتد قسم خورد در حالی که به آنها موصوف بود مثلاً می گوید: به خدا قسم ایستاد نمی شوم در حالی که ایستاده است. یا در حالی که نشسته است می گوید: به خدا قسم نمی نشینم در این مسئله اختلاف است معتبر عرف است. اگر استمرار و دوام این افعال به حسب عرف خود آن

فعل محسوب شود به استمرار و دوام آن حانث می شود ورنه حانث نمی شود.

مسئله ۴۷- اما افعالی که قابل امتداد و استمرار نباشد مانند داخل شدن، بیرون شدن، اگر در کاری که به آنها موصوف است قسم خورد بنا به اتفاق حانث نمی شود. مثال اگر قسم خورد که من نکاح نمی کنم در حالی که خانه دار بود یا در حالی که داخل حویلی بود گفت من به این حویلی داخل نمی شوم به استمرار و دوام آن افعال حانث نمی شود. مثلاً در داخل حویلی (منزل) بماند یا خانه دار باقی بماند.

چیزهای که کفاره را واجب می گرداند

مسئله ۴۸- کفاره یمین به چند چیز واجب می شود:

۱- هرگاه به قسم منعده با شروط آن خود را حانث سازد. در صورتی که خود را حانث نسازد کفاره لازم نمی شود.

۲- نذر غیر معین، مثلاً می گوید: بر من نذر است که این طور کار را نکنم یا انجام دهم، هرگاه خود را حانث ساخت باید کفاره دهد. این وقتی است که شیئی معینی را اراده نداشته باشد. اگر چیزی معینی را اراده داشت بر وی کفاره لازم می شود.

۳- می گوید: بر من قسم است همانا این کار را می کنم یمین می شود اگر چه نام خدا را نگیرد، اگر خود را حانث ساخت کفاره لازم می شود به شرطی که قصد اخبار این را نداشته باشد که بر ذمه من قسم است.

۴- چیزی حلال را بر خود حرام می سازد و این طور می گوید: این غذا (طعام) بر من حرام است. غذا بر وی حرام نمی شود ولی اگر آن را خورد کفاره قسم بر وی لازم می شود. اما اگر این طور بگوید: اگر این غذا را خوردم بر من حرام است و آن را قبلاً خورده بود، بر وی چیزی لازم نمی شود زیرا در وقت حرام ساختن که بعد از خوردن است، طعام موجود نیست. اگر گفت مال فلان بر من حرام است، اگر آن مال را خورد بر وی کفاره لازم می شود به شرطی که نیت قسم را داشته باشد.

مسئله ۴۹- اگر گفت هر حلالی یا حلال خدا یا حلال مسلمانان بر من حرام است، اگر یک همسر داشته بنا به قول مفتی به یک طلاق بائن می شود. اگر بیشتر از یک زن داشت همه طلاق بائن می شود و اگر نیت سه طلاق داشت سه طلاق می شود.

اگر در وقت قسم خوردن زن نداشت سخن وی قسم است، به مجرد خوردن و نوشیدن حانث گردیده کفاره بر وی لازم می شود. به شرطی که به زمان آینده قسمش باشد، اما اگر به زمان گذشته باشد و قصد دروغ را داشت یمین غموس می شود نه لغو.

مسئله ۵۰- اگر گفت به خدا قسم با تو یک روز و یک روز حرف نمی زنم مانند آن است که بگویند دوزخ با تو حرف نمی زنم، به گذشت دوزخ قسمش تمام می شود و شب مابین هم داخل است. اگر یک روز و دوزخ روز گفت مانند آن است که بگویند سه روز حرف نمی زنم سه روز بگذشت قسمش خلاص می شود. اگر گفت قسم به خدا با فلاتی امروز و فردا و پس فردا حرف نمی زنم، یک قسم است در شب هم باید حرف نزنند اگر در شب حرف زد حانث می شود.

مسائل کفاره

کفاره یمین عبارت از غذا دادن ده مسکین یا لباس پوشاندن آنها یا آزاد ساختن یک غلام یا کنیز یا سه روز روزه گرفتن است. در بین آنها ترتیب لازم نیست وی مخیر است هر کدام را که بخواهد می تواند انجام دهد. اگر آنها را نمی توانست سه روز روزه بگیرد. روزه وقتی روا می گردد که از هر سه آنها که ذکر گردید عاجز باشد.

شرطهای کفاره

مسئله ۵۱- طعام دادن چند شرط دارد:

شرط اول: برای هر کدام از ده مسکین ۱۸ سیر^(۱) گندم یا ۳۶ سیر جو یا خرما (۱۸۰۰ گرم

۱- سیر معادل (۱۰۰) صد گرم می باشد.

گندم یا سه کیلو و ۶۰۰ گرم جو یا خرما) یا قیمت آنها را بدهد. آرد گندم مانند خود گندم است نصف صاع (۱۸ سیر) کفایت است و آرد جو مانند خود جو است و هر کدام از جنس‌های که به نص تعیین شده صلاحیت بدلیت را از جنس دیگر منصوص علیه ندارد، اگرچه قیمتش زیاده‌تر باشد. مثال اگر ۱۸ سیر خرما یا تر که قیمتش از ۱۸ سیر گندم بیشتر باشد از جای ۱۸ سیر گندم صحیح نمی‌شود.

اگر طعام را به طور تملیک ندهد و گندم یا جو یا خرما را به مسکین تسلیم نکند بلکه برای ده مسکین صبح و شام غذا تهیه نماید و به ایشان بخوراند هم صحیح است.

مسئله ۵۲- شرط دوم: باید همه کفاره را به یک بار یا جدا جدا به ده بار برای یک مسکین ندهد اگر به هر ساعت ۱۸ سیر را به مسکین داد درست نیست. اما اگر هر روزی ۱۸ سیر و در ده روز قیمت آن را داد جایز است. زیرا مسکین هر روز محتاج است و هر روزی یک مسکین دیگری گفته می‌شود گویا قیمت آن را به ده مسکین داده است.

شرط سوم: باید هر کدام از ده مسکین را چاشت و شام غذا بدهد، اگر ده روز چاشت به یکی داد و شام را به دیگری صحیح نمی‌شود. زیرا غذای ده نفر را به بیست نفر توزیع کرده است مانند اینکه غذای یک نفر را به دو نفر بدهد مگر در صورتی که غذای یکی را به حساب نیاورد و آن را تکمیل نماید. اگر چاشت برای مسکین غذا داد و شام قیمت آن را به وی داد صحیح است.

شرط چهارم: باید غذای چاشت و شام در یک روز باشد اگر چاشت را در یک روز و شام را در روز دیگر داد صحیح نیست. اگر کفاره را در ماه رمضان اداء می‌نمود و غذا را در شب دیگر تبدیل نمود صحیح نیست.

مسئله ۵۳- شرط پنجم: نان خورش با نان جو و جواری (ذرت) شرط است، اما در نان گندم شرط نیست ولی مستحب است که در نان گندم نان خورش را بدهد. شرط ششم: باید در بین ده مسکین طفل که از شیر جدا شده و شخص پیر نباشد.

شرایط لباس

مسئله ۵۴

- ۱- باید لباس مردان میانه باشد.
- ۲- باید لباس محکم باشد که از سه ماه بیشتر داشت کند. اگر لباس کهنه یا نو و نازک باشد که به این مدت باقی نماند درست نیست.
- ۳- لباسی باشد که تمام بدن یا بیشتر آن را بپوشد. چین (عبا) پیراهن نمی شود. زن اضافه بر لباس باید چادر هم داشته باشد. اگر برای فقیر لباسی داد که بیشتر بدن او را نمی پوشید مانند تمبان (شلوار) ولی قیمت آن مساوی ۱۸ سیر گندم یا ۳۶ سیر جو باشد جایز است.
- ۴- کفاره وقتی صحیح می شود که نیت اداء کفاره را در حین تملیک، طعام (دادن) و پوشیدن لباس و بعد از آن تا وقتی که در دست فقیر باقی باشد، داشته باشد. اما در طعام خوراندن بعد از خوردن فقیر، اگر نیت کرد صحیح نیست.

مسئله ۵۵- کفاره را به کسی بدهد که دادن زکوة به آن روا باشد، اما اگر به فقراء اهل ذمه از این کفاره بدهد هم روا است ولی به فقیر مسلمان افضل تر است.

مسئله ۵۶- در آزاد کردن مملوک باید یک غلام یا یک کنیز کامل آزاد کند و غلام و کنیزی که در ملکش باشد و در حین آزاد کردن نیت کفاره را داشته باشد، اگر بعد از آن یعنی بعد از آزاد کردن نیت کرد صحیح نیست.

کفاره روزه

اما کفاره روزه باید سه روز پیاپی روزه بگیرد. اگر زن در بین روزه به عذر ماهانه معذور گردید کفاره اش باطل می شود. کفاره روزه وقتی صحیح است که از کفاره های سه گانه که قبلاً ذکر شد عاجز باشد. اگر کسی برای دیگری گفت قسم به خدا با او یک روز سخن نمی زنم، قسم به خدا با او یک ماه سخن نمی زنم، قسم به خدا با او یک سال سخن

نمی‌زنم، اگر بعد از ساعتی با او حرف زد حائث نمی‌شود. اگر بعد از فردا حرف زد وقت اداء معتبر است نه وقت حائث شدن. اگر وقت که حائث گردید مال داشت بعد مالش از بین رفت و روزه گرفت پس مالدار شد (توانگر شد) روزه‌اش از جای کفاره‌اش صحیح است. زیرا در وقت اداء عاجز بوده است. شرط است که ناتوانی آن تا وقت اداء روزه دوام داشته باشد. اگر شخص نادار دو روز روزه گرفت و پیش از روز سوم برایش مال پیدا شد روزه‌اش صحیح نیست.

مسئله ۵۷- کسی که از اندازه کفاف همین قدر زیاد داشته باشد که کفاره را اداء نماید، قادر و توانا بر کفاره گفته می‌شود. اندازه کفاف عبارت از خانه نشیمن یا لباسی که عورتش را بپوشد و خرج روزانه وی است. هرگاه شخصی قرض داشته باشد به همان اندازه مال هم دارد، اگر پیش از کفاره دین خود را اداء نمود روزه بگیرد اگر دین را اداء نکرد بعضی می‌گویند روزه بگیرد و بعضی می‌گویند کفاره مال را اداء نماید.

مشروعیت کفاره و حکمت آن

مسئله ۵۸- قسم برای محکم و مؤکد ساختن چیزی است که بر آن قسم می‌خورد، زیرا کلام خود را مربوط به قسم می‌سازد که به آن نهایت تعظیم و بزرگی را عقیده‌مند است، مثلاً می‌گوید: به خدا قسم من این کار را انجام می‌دهم. فعل نمودن کار خود را حتمی و قطعی جلوه می‌دهد به واسطه آن را به چیزی مربوط ساخته است که به درجه آخر به نزدش با عظمت و با عزت است، یعنی نام خداوند عَلَّاه. هرگاه خود را حائث سازد و مراعات عظمت و عزت پروردگار را ننماید و آن را مدّ نظر نگیرد مرتکب گناهی می‌شود که عبارت از بی‌حرمتی به نام خداوند عَلَّاه است. لذا شریعت مطهر اسلام برای عفو و ستر گناهش کفاره را لازم گردانید، تا بار دیگر همچو فعلی را انجام ندهد و هتک حرمت نام عظیم و بزرگ پروردگار خود را ننماید. در عین زمان یکی از اسباب پراکنده شدن ثروت و دارائی و کمک و مواسات با فقراء بوده، سبب تطهیر و پاکی از گناه و تبرئه نفس اماره بالسوء می‌باشد. زیرا نفس اماره است که سبب مبتلا ساختن انسان به گناه می‌گردد.

ثبوت کفاره به کتاب، سنت و اجماع شده است

مسئله ۵۹

۱- کتاب: «لا یؤاخذکم اللہ باللغو فی ایمانکم ولا کن یؤاخذکم بما عقدتم الایمان فکفارتہ اطعام عشرة مساکین من اوسط ما تطعمون اهلیکم او کسوتهم او تحریر رقیۃ فن لم یجد فصیام ثلاثة ايام ذالک کفارة ایمانکم اذا حلفتہ واحفظوا ایمانکم».

ترجمه: «در سوگندهای لغو خداوند ﷺ شما را نمی‌گیرد ولی در قسم که در دل آن را تشکیل دهید مؤاخذہ می‌نماید. کفاره آن غذای ده مسکین به غذای میانه که به اهل خود تهیه می‌نماید یا لباس پوشیدن شان یا آزاد نمودن یک رقبه است. پس کسی که توان ندارد سه روز روزه بگیرد».

۲- سنت: (اذا حلفت علی یمین قرأت غیرها خیراً منها فأنت بالذی هو خیرٌ و کفرٌ عن یمینک) رواه اصحاب الکتاب الستہ الا ابن ماجہ.

ترجمه: «هرگاه قسم خوردید و دیگر آن را بهتر و نیک می‌دانید آن کار خیر را انجام دهید و کفاره یمین خود را اداء کنید».

۳- اجماع: همه مسلمانان اتفاق دارند که قسم به نام خدا ﷻ جایز است و کفاره لازم می‌شود.

تکرار کفاره به واسطه تکرار سوگند

مسئله ۶۰- در این مسئله دو نظریه است اول هر قدر قسم زیاد شود کفاره نیز زیاد می‌شود در یک مجلس باشد یا در مجلس‌های زیاد. و اگر بگویید که در سوگند دوم عین قسم اول را اراده داشتیم قبول نمی‌شود. نظر دوم این است که کفاره زیاد نمی‌شود هرگاه سوگندها خیلی شود با هم تداخل می‌کند و از جای همه یک کفاره کفایت می‌کند و با اداء آن از عهده همه سوگندهای خود بیرون می‌شود و این نظریه قول امام محمد رحمۃ اللہ علیہ است و بعضی آن را اختیار نمودند.

صاحب رد المختار از کتاب بغیہ نقل قول می‌کند: هرگاه کفاره قسم‌ها زیاد شود تداخل می‌کند و به یک کفاره از عهده همه کفاره‌ها بیرون می‌شود و خلاص می‌گردد.

شهاب الانمۃ گفته است: این نظریه قول امام محمد است؛ صاحب الاصل گفته: به نزد من سخن مختار است. مقدسی قهستانی از کتاب منیۃ مانند این قول را نقل نموده است.

مسئله ۶۱- قاعده و اصل: (هرگاه برای قسم مدت تعیین شد اگر موقت به وقت گردانید و آن مدت بگذشت قسمش باطل می شود) از این اصل مسائل فروعات کثیری بیرون می شود. مثال اگر قسم خورد که تا وقتی به هرات باشم به این خانه اگر نشستم زنم طلاق باشد. بعداً از هرات بیرون شد به یکی از دهکده های آن یا به شهر دیگری رفت و پس به هرات آمد و به همان خانه سکنی پذیر شد زنش طلاق نمی شود. زیرا تا وقتی که به هرات بوده به آن خانه ننشسته و به رفتنش از هرات قسم وی باطل شده است. فتاوی خیریه.

مسئله ۶۲- قاعده: هرگاه سوگند خورنده در قسم موقت از فعل آنچه به آن قسم خورده عاجز شد یمین و قسمش باطل می شود. مثال: قسم خورد که در این شب به این شهر شب نمی گذرانم. دروازه های شهر به رویش بسته شد و امکان بیرون شدنش بدون این که خود را از دیوار شهر بیندازد نبود و در انداختن غالباً هلاک میشد اگر بیرون شود بنا به قول مفتی به حانث نمی شود. فتاوی خیریه.

کیفیت قسم از نگاه فعل حالف

مسئله ۶۳- عادتاً انسان در احوال و کیفیات و کارهای که شامل حال وی است قسم می خورد مانند خوردن، نوشیدن، داخل شدن، بیرون شدن، آمدن، سوار شدن، نشستن، نشیمن شدن، پوشیدن، سخن گفتن، زدن، تیز کردن و باعث ساختن خود یا دیگری را بر انجام یک فعل یا باز داشتن از آن. اگر از مقتضی قسم خود مخالفت ورزد حانث می شود و بر آن کفاره لازم می گردد.

مسائل قسم بر خوردن و نوشیدن

مسئله ۶۴- هرگاه قسم خورد که من چیزی نمی خورم اگر چیزهای خوردنی مانند غذا و میوه خورد و داخل شکمش گردید حانث می شود بجز و یا بجشد یا نچشد. اگر قسم خورد تخم مرغ نمی خورم آن را بدون پوست یا با پوست آن فرو برد حانث می شود و اگر بجز و به داخل فرو نبرد حانث نمی شود.

مسئله ۶۵- اگر قسم خورد من از آشامیدنی‌ها نمی‌خورم مانند شیر و ... اگر تنها شیر یا دیگر مایع را خورد حاث می‌شود. اما اگر با نان، خرما یا دیگر غذای خورد حاث نمی‌شود.

اگر قسم خورد روغن نمی‌خورم بعد طعمی روغن داری را خورد حاث نمی‌شود مگر در صورتی که روغن به نحوی ظاهر باشد که اگر فشرده شود بریزد و دیگر مایعات مانند سرکه، عسل و ... همین حکم را دارد. اگر تنها بخورد حاث می‌شود و اگر با غذای پخته شود حاث نمی‌شود مگر در صورتی که چنان ظاهر باشد که فشرده شود.

مسئله ۶۶- اگر قسم خورد که من انگور یا انار را نمی‌خورم یا نمی‌نوشم بعد آنها را چشید حاث نمی‌شود زیرا چشیدن خوردن و نوشیدن نیست.

مسئله ۶۷- اگر قسم خورد انگور نمی‌خورم آبش را گرفت و پوست آن را خورد حاث می‌شود. زیرا پوستش خورده می‌شود و فشردنش آن را از خوردن بیرون نمی‌کند. اگر قسم خورد شکر نمی‌خورم بعداً او را چشید حاث نمی‌شود مگر در صورتی که چشیدن به حسب عرف خوردن باشد.

اگر قسم خورد این چیز را نمی‌چشم و او را به نحوی جاوید که از آن چیزی جدا شده چشیدن آن را نمایان می‌سازد حاث می‌شود. اما اگر او را فروبرد و از آن چیزی که چشیده شود جدا نشد حاث نمی‌شود.

مسئله ۶۸- اگر قسم خورد که من این چیز را نمی‌خورم و او را چشید حاث نمی‌شود. زیرا خوردن عبارت از رساندن به کام و معده است و چشیدن تنها شناختن مزه آن است به دهان. اگر قسم خورد که از این درخت نمی‌خورم به خوردن هر چیزی که از آن بیرون شود حاث می‌گردد، به شرطی که به صورت تازه تغییر نیابد. اگر قسم خورد من از این درخت نمی‌خورم و درخت میوه نداشت از خوردن هر چیزی خوردنی که از قیمت آن به دست آمده بخورد حاث می‌شود.

مسئله ۶۹- قسم خورد که من از این درخت خرما یا درخت انگور نمی خورم یمین وی مقید به میوه آن می شود میوه که به فعل جدیدی تغییر نیافته باشد، اگر از میوه آن خورد حاث می شود. اصل و قاعده در این مسائل آن است اگر بر چیزی قسم خورد که یمین به آن خورده می شود، قسمش بر عین همان چیز مربوط می گردد، زیرا تا جایی که امکان داشته باشد عمل به حقیقت می شود. در این عمل به حقیقت ممکن است مثلاً قسم خورد که از این گوسفند نمی خورم وقتی حاث می شود که از خود گوسفند بخورد اگر از شیر و یا روغن آن خورد حاث نمی شود زیرا خود گوسفند خورده می شود پس قسمش به آن باز می گردد. اگر قسم بر چیزی خورد که عین آن خورده نمی شود، مانند درخت که عین آن خورده نمی شود قسمش به چیزی می شود که از آن بیرون می شود، مانند میوه آن. زیرا خود آن خورده نمی شود. اگر خود درخت خورده می شد بنا به قول صحیح حاث می شود. اما اگر درخت میوه دار نبود قسمش به قیمت آن مربوط می گردد، اگر از قیمت آن طعام خرید و خورد حاث می شود.

اگر قسم خورد که از این آرد نمی خورم به خوردن نان آن حاث می شود زیرا اگرچه آرد خورده می شود اما به حسب عرف و عادت آن را نمی خورند.

مسئله ۷۰- اگر قسم خورد شیر نمی خورم پنیر آن را خورد حاث نمی شود چنانچه که اگر قسم خورد این انگور را نمی خورم کشمش آن را خورد حاث نمی شود. یا قسم خورد که انگور نمی خورم آن را معین ننمود کشمش آن را خورد حاث نمی شود و عکس آن همین حکم را دارد. اگر قسم خورد از این شراب نمی خورم سرکه آن را خورد حاث نمی شود.

قاعده و قانون

مسئله ۷۱- (چیزی که بر آن قسم می خورد اگر دارای صفتی باشد که باعث بر قسمش می گردد در معین و غیر معین حاث می شود. مثلاً قسم خورد این سیب کج (نارسیده) را نمی خورم قسمش مقید به کنخی آن است هرگاه رسیده آن را خورد حاث نمی شود. زیرا علت باعثه آن بین رفته است.

مسئله ۷۲- اگر قسم خورد خرمای تازه نمی خورم خرمایی را خورد که بیشتر آن تازه و یک طرف آن خشک بود حانث می شود، زیرا اکثر معتبر است. اگر خرمایی را خورد که بیشتر آن خشک و اندکی از آن تازه بود در این مسئله اختلاف است بنا به گفته صاحب فتح القدیر در نزد طرفین حانث می شود و در نزد امام یوسف رحمته الله حانث نمی شود. صاحب فتح القدیر نظر امام یوسف را به عرف و اصطلاح برابرتر دانسته زیرا که بیشتر آن خشک و یک گوشه آن تازه باشد به اصطلاح تازه نامیده نمی شود. اگر قسم می خورد با بچه حرف نمی زنم و یا گوشت بره را نمی خورم هرگاه بچه بزرگ شد و با او حرف زد یا بره قوچ شد و از گوشتش خورد حانث نمی شود. اگر گفت با این بچه یا از گوشت این بره در این صورت اگر در وقت بزرگ شدن بچه یا بزرگ شدن بره با بچه حرف زد و از گوشت بره خورد حانث می شود. زیرا صفت باعث به همراه اشاره اعتبار ندارد و از این قاعده مسائل و فروعات زیادی دانسته می شود.

مسئله ۷۳- اگر قسم خورد که انگور تازه نمی خورم یک خوشه خرید که در آن تازه و خشک داشت ولی خشک بیشتر بود حانث نمی شود. اگر قسم خورد گوشت نمی خورم به خوردن گوشت ماهی حانث نمی شود. مگر در صورت که آن را نیت داشته باشد و به خوردن شوربا (آبگوشت) بدون نیت آن حانث نمی شود. مگر در صورتی که مزه گوشت را بیابد حانث می شود و این قسمش همه گوشت ها را از قبیل گوشت خر، گاو، گاو میش، گوسفند، مرغ یخنی، بریان و تازه را شامل می شود و در خوردن هر یک از آنها حانث می شود. ولی اگر خام بخورد بنا به قول اصح حانث نمی شود. اگر گوشت خوک و یا آدمی را خورد حانث نمی شود زیرا آنها عرفاً خوردنی نیست.

مسئله ۷۴- اگر قسم خورد گوشت نمی خورم به خوردن شکنجه، جگر و سپرز حانث نمی شود. مگر در صورتی که عرفاً آن ها را گوشت بنامند و در کله و پاچه بنا به قول اصح حانث می شود. زیرا عرفاً گوشت خورده است زیرا سر شامل گوشت و غیر آن را می شود. اگر قسم خورد که من گوشت نمی خورم کله و پاچه خرید حانث نمی شود زیرا عرفاً

گفته نمی شود که گوشت خریده است.

اگر یک نفر قسم خورد که گوشت نمی خورم و دیگری قسم خورد که پیاز نمی خورم نفر سوم گفت فلفل نمی خورم غذایی ساختند که در بین آن هر سه وجود داشت، تنها صاحب فلفل حاث می شود نه دو نفر دیگر زیرا فلفل همین قدر خورده می شود. اما در صورتی که به حسب عرف یک شهر تنها خورده شود وی حاث نمی شود.

مسئله ۷۵- اگر قسم خورد گوشت گاو نمی خورم بنا به قول صحیح به خوردن گوشت گاو میش حاث نمی شود. اگر قسم خورد که گوشت گوسفند نمی خورم به خوردن گوشت (عنز) بزغاله حاث نمی شود. اگر قسم خورد که پیه نمی خورم به خوردن پیه شکم و روده حاث می شود. اما به خوردن پیه گوشت (شله) بنا به قول اصح حاث نمی شود. و به خوردن دنبه نیز حاث نمی شود زیرا پیه نامیده نمی شود طوری که گوشت گفته نمی شود.

مسئله ۷۶- اگر قسم خورد که گندم نمی خورم اگر اشاره به گندم جمع شده به زمین نمود وقتی حاث می شود که تر و تازه باشد یا جوش داده شود. اما اگر از آرد یا قُلور یا نان یا خام آن را خورد حاث نمی شود، مگر در صورتی که نیت داشته باشد. اگر گفت از اینها نمی خورم اشاره نمود ولی نام گندم را نبرد به هر قسم از آن بخورد حاث می شود از نان آن از خام و ... زیرا در وقت اشاره ذات مشار به مراد است. اگر به طور غیر معین قسم خورد و گفت گندمی نمی خورم از خود آن اگر بخورد حاث می شود اگرچه خام باشد، اما اگر از آرد و قُلور و نان آن بخورد حاث نمی شود و از حاصلی که از کاشتن آن به دست می آید نیز حاث می شود. اگر قسم خورد از این آرد نمی خورم به خوردن هر چیزی که از آن ساخته شود حاث می گردد مانند نان، کیک و ... اما اگر خود آرد را خورد بنا به قول اصح حاث نمی شود. اگر قسم خورد که من نان نمی خورم به خوردن هر نان که در آن شهر رواج داشته باشد حاث می شود. اگر در آن شهر به غیر از نان گندم دیگر نانی را نمی خوردند تنها به خوردن آن حاث می شود نه به غیر آن. اگر نان جواری یا جورا خورد حاث نمی شود. به خوردن چیزهایی که به حسب عرف و اصطلاح نان گفته نمی شود مانند کیک، کلوچه،

فطیر و ... نیز حانث نمی شود.

مسئله ۷۷- اگر قسم خورد که از نان که ملک فلائی باشد نمی خورم به خوردن نان وی حانث می شود اگرچه دیگری آن را خمیر و پخت کرده باشد. اما اگر منظورش آن باشد از نانی که او پخته کند نمی خورم وقتی حانث می شود که نان را آن فلائی در تنور بزند. اگر خودش خمیر و زواله و راست نمود و دیگری پخت و به تنور زد حانث نمی شود.

مسئله ۷۸- اگر قسم خورد بریان کرده نمی خورم اگر نیتش هر چیز بریان باشد نیتش اعتبار دارد هر چیز که بریان شده باشد بخورد حانث می شود و اگر این طور نیت نداشت قسمش تنها گوشت بریان را شامل می گردد.

به کچالو بریان و غیره حانث نمی شود زیرا به حسب عرف بریان عبارت از گوشت بریان کرده است. اگر قسم خورد من پخته را نمی خورم قسم وی تنها به گوشت که با آب پخته شود باز می گردد به خوردن گوشت و شوربای آن حانث می شود و به خوردن چیزهایی که بدون گوشت پخته می شود حانث نمی شود. مگر در صورتی که دیگر چیزهایی که پخته شود عرفاً پخته گفته شود در این صورت به خوردن آنها حانث می شود.

مسئله ۷۹- اگر قسم خورد که طعام نمی خورم وقتی حانث می شود که از طعام های پخته شده بخورد. اگر پنیر یا میوه ای را خورد حانث نمی شود اگرچه لغتاً طعام به حساب می آید، زیرا به حسب عرف طعام مخصوص طعام های پخته شده است.

مسئله ۸۰- اگر قسم خورد کله نمی خورم بنا به قول مفتی به، به هر کله که در بازار فروخته شود به خوردن آن حانث می شود. مانند کله گوسفند، گاو و شتر. اگر کله اسب یا مرغ را و دیگر پرندگان را خورد حانث نمی شود. زیرا آنها نه خام و نه بریان به بازار فروخته نمی شود.

اگر قسم خورد میوه نمی خورم به حسب عرف هر چیزی را که میوه گفته شود بخورد

آن حانث می شود مانند انجیر، سیب، خربزه، زردآلو، پرتقال، شفتالو و امروود (گلابی) اما انگور و خرما می تازه به نزد امام اعظم علیه السلام میوه نیست. و به نزد یاران میوه است و به خوردن آنها حانث می شود و فتوا بر این است. به خوردن خیار، خیار چنبر، زردک (هویج) و شلغم حانث نمی شود زیرا آنها عرفاً میوه گفته نمی شود بلکه از جمله سبزیجات به شمار می روند.

اما میوه های خشک در شهرهایی که عرفاً و عادتاً میوه گفته نمی شوند به خوردن آنها حانث نمی شود و در شهرهایی که عرفاً میوه گفته شود به خوردن آنها حانث می شود واللّه اعلم العبرة للعرف.

مسئله ۸۱- اگر قسم خورد میوه را نمی خورم به طور عام و فراگیر بنا به قول امام محمد علیه السلام اگر زمان میوه تر و تازه باشد تنها به خوردن آن حانث می شود و اگر زمان میوه های خشک باشد و تازه موجود نباشد به خوردن آنها حانث می شود. زیرا هرگاه میوه تازه موجود نباشد میوه خشک معین و مراد می گردد.

مسئله ۸۲- هرگاه قسم خورد که چیزی شیرین را نمی خورم به خوردن تمام چیزهای شیرین حانث می شود. از میوه و غیر آن مانند انجیر و انگور و ... زیرا به حسب عرف این چیزها در اخیر و بعد از غذا به عنوان شیرینی یا میوه خورده می شود. اما حلوا اسم برای چیزی است که از شکر یا عسل ساخته می شود.

مسئله ۸۳- اگر قسم خورد نان خورش نمی خورم به خوردن چیزهای حانث می شود که تنها خورده نمی شود مانند نمک، سرکه، روغن و ... هر چیزی که در آن نان ذوب شود غوطه خورد. اما به خوردن چیزهایی که بیشتر اوقات تنها خورده شود حانث نمی شود. مانند گوشت، کشمش، خرما و باقی میوه ها. به قول امام محمد علیه السلام نان خورش آن است که بیشتر اوقات به همراه نان خورده شود. و این را مفتی به گفتند.

مسئله ۸۴- اگر قسم خورد که ناشتا (غذای چاشت) یا نیمروزه نمی خورم اگر به اندازه خورد که نیم سیر شد حانث می شود و باید پیوست کند و فاصله نخورد اگر دو لقمه خورد و مدتی صبر کرد و باز دو لقمه خورد حانث نمی شود. به خوردن طعام هایی حانث می شود که مردم آن شهر به خوردن آنها در وقت چاشت عادت دارند. مردم صحرائشین و قریه ها به خوردن طعام حانث می شوند که در چاشت عادت دارند و مردم شهروند به خوردن چیزهایی که در شهر چاشتگاه به آن عادت دارند حانث می شوند.

در عرف شهرها اکثر در خوردن از برآمدن آفتاب تا چاشت صبحانه یا فطور می نامند و از چاشت تا دیگر (عصر) غذا «طعام چاشت»، از عصر تا نیم شب طعام شب، از نیم شب تا طلوع بامداد طعام سحر یا سحری نامیده می شود و معتبر در همه این امور عرف و اصطلاح است.

مسئله ۸۵- اگر قسم خورد از جوی آب نمی نوشم و یا از دیگر جاهایی که امکان نوشیدن به دهان باشد، وقتی حانث می شود که دهان خود را به جوی بگذارد و بنوشد اما اگر به دست یا به ظرفی برداشت و نوشید حانث نمی شود. مگر در صورتی که نیت هر نوع نوشیدن را داشته باشد در این صورت به هر قسم که بنوشد حانث می شود.

مسئله ۸۶- اگر قسم خورد که شیر نمی خورم و شیر را با برنج خورد حانث نمی شود مگر در صورتی که عین آن را بهچشد و مزه آن را دریابد در این صورت حانث می شود.

مسئله ۸۷- اگر قسم خورد که به طرف فلانی نظر نمی کنم و یا او را نمی بینم اگر به دست یا پای یا بالای سر آن نظر کرد و دید حانث نمی شود. اما اگر شکم یا پشت یا سر و یا بیشتر سینه یا شکم او را دید حانث می شود. اگر او را دید و شناخت حانث می شود. اگر او را نشسته یا با مقنعه دید حانث می شود.

اگر او را از پس پرده یا آئینه دید و رویش آشکارا بود حانث می شود. اگر در آئینه او را دید حانث نمی شود. اگر قسم را بر وی پیش نمود و او بلی گفت بنا به قول صحیح حانث

می شود.

تعليق و قسم به خدا هر دو برابر است. مثلاً گفت: تو را به خدا قسم که این کار می کند و او در جواب گفت بلی حانث می شود. یا گفت اگر به خانه برادر خود رفتی زن تو طلاق باشد او در جواب گفت بلی طلاق می شود.

مسئله ۸۸- اگر قسم خورد که بر فلانی داخل نمی شوم و به خانه وی رفت و قصد رفتن او را داشت حانث می شود. اگر قصد رفتن به نزد او را نداشت نمی شود. اگر به خانه دیگری به نزدش رفت و قصد رفتن به نزد او را نداشت حانث نمی شود و این قول ظاهر مذهب است.

مسئله ۸۹- اگر قسم خورنده می دانست که فلان در بین مردم است و به نزد مردم داخل شد و آنها را قصد داشت عندالله حانث نمی شود اما شرعاً حانث می شود.

مسائل قسم بر داخل شدن، بیرون آمدن، سکنی پذیر نگر دیدن و غیره

مسئله ۹۰- اگر قسم خورد به خانه داخل نمی شوم به داخل شدن به کعبه مکرمه، مسجد، کنیسه (عبادتگاه یهود) و بیعه (عبادتگاه نصاری) حانث نمی شود. زیرا آنها برای بیتوتت و شب گذراندن ساخته نشده است و به داخل شدن دهلیز و سایبان دروازه حویلی که صلاحیت شب تیر کردن را نداشته باشد نیز حانث نمی شود.

اگر قسم خورد که به حویلی داخل نمی شوم بعد از خراب شدن بنا و تعمیر داخل حویلی شد حانث نمی شود. اما اگر قسم خورد که به این حویلی داخل نمی شوم در وقت خرابی آن اگر داخل شد حانث می شود، اگرچه صحرا شده باشد. اگر داخل خانه و یا ایوان آن شد نیز حانث می شود، زیرا صلاحیت شب گذراندن را در تابستان دارد اگرچه سقف هم نداشته باشد.

مسئله ۹۱- اگر قسم خورد که به حویلی داخل نمی شوم از باب دیگری داخل باب حویلی گردید بنا به ظاهر حال در این موضوع، عرف معتبر است. اگر این را عرفاً داخل

شدن به حویلی بدانند حانث می شود ورنه حانث نمی شود. کسی که به دروازه حویلی ایستاد به نحوی که اگر دروازه بسته شود بیرون می ماند حانث نمی شود. اگر به داخل می ماند حانث می شود.

مسئله ۹۲- اگر قسم خورد فردا اگر توانستم به نزدش می آیم در صورتی که مانع از آمدنش نباشد و نرود حانث می شود، مانند مرض، فراموشی، دیوانگی، حکومت. اگر قسم خورد که همسرم بدون اجازه و امر و آگاهی و رضای من بیرون نرود اگر بدون هر کدام آنها بیرون شد حانث می شود و به هر باری که بیرون می شود باید اجازه بگیرد. اگر برایش گفت هر چه می خواهی از بیرون برای خود بخر این گفته اش اجازه است. اگر همسرش اجازه رفتش را به خانه مادرش گرفت و به خانه برادر خود رفت حانث نمی شود. در رضای وی علمش شرط نیست اما در اذن و امر باید از خودش اجازه را بشنود یا از نفر وی.

مسئله ۹۳- اگر قسم خورد که به حویلی (منزل) فلان داخل نمی شوم و او چند حویلی داشت، این قسم متوجه منزل مسکونی فلائی می گردد. چه آن منزل ملکی، اجاره ای یا عاریتی باشد. در صورتیکه به هر یک از منازل مذکور داخل گردید حانث می شود.

مسئله ۹۴- اگر قسم خورد که به حویلی فلان داخل نمی شوم و بعد از مردنش داخل شد حانث نمی شود. زیرا حویلی مذکور به وارثین (میراث بران) انتقال یافته است. اگر میت قرضی داشته باشد که در برگیرنده حویلی اش باشد نیز بنا به قول مفتی به حانث نمی شود زیرا من کل وجه ملک وی گفته نمی شود.

همسرش لباسهایی که در وقت رفتن می پوشید به قصد بیرون شدن پوشید شوهرش گفت: اگر بیرون شدید طلاقید همسرش بازگشت و لحظه نشست و بعد بیرون شد حانث نمی شود. فرقی ندارد که هیأت خود را تغییر دهد یا ندهد. اما اگر همسرش به خانه پدر خود بود و شوهرش به وی گفت اگر در همین ساعت به حویلی ما نرفتید طلاقید همسرش همزمان برخاست و لباس پوشید و بیرون شد و بعد بازگشت و نشست تا شوهرش بیرون

شد و بعد از شوهرش رفت حانث نمی‌شود. به شرطی که همان هیأت را که آماده برای بیرون شدن بود تغییر ندهد و اگر لباس بیرون شدن را کشید حانث می‌شود، زیرا در این صورت از فعل بیرون شدن اعراض نموده است. و این قسم به نام قسم فوری و حالی نامیده می‌شود و وقتش یک لحظه است.

قسم از حیث به جا آوردن محلوف علیه و ناکردن آن سه قسم است

مسئله ۹۵- ۱- مؤیده و مطلقه هم نامیده می‌شود.

۲- مؤیده و دائمی لفظاً، موقتاً و معنأ که عبارت از قسم فوری است، مانند مثالی که در مسئله فوق یاد شد و یا جواب برای سخن فوری واقع شود، مانند این سخن که شخص می‌گوید بیا با من غذای چاشت را بخور در جواب می‌گوید اگر با تو غذای چاشت را خوردم زنم طلاق باشد. اگرچه این قول لفظ مطلق نیست اما چون جواب معین و واقعی نیست معنی مقید به زمان حال نیست و قسم فورگفته می‌شود.

۳- لفظاً و معنأ موقت است، مثلاً می‌گوید اگر امروز به خانه پدر خود رفتی تو طلاق در همان روز اگر رفت طلاق می‌شود. و بعداً طلاق نمی‌شود.

مسئله ۹۶- اگر برای همسرش گفت از خانه‌ام بیرون نشوی مگر وقتی برایت اجازه دادم یک بار اول کافی است. اگر مرادش هر بار باشد قول او را تصدیق نماید زیرا خودش موضوع را بر خود دشوار ساخته است.

مسئله ۹۷- اگر قسم خورد در این شهر یا در این قریه نمی‌نشینم هرگاه خودش تنها بدون فامیل بیرون شد حانث نمی‌شود در صورتی که نیت بازگشت نداشته باشد ورنه حانث می‌شود. اگر قسم خورد به همراه فلاتی نمی‌نشینم هر دو در یک حویلی به دو خانه نشستند حانث می‌شود، مگر در صورتی که حویلی بزرگی باشد، اگر در بین دیوار را ساختند و حویلی معین و مشخص بود حانث می‌شود و اگر تعیین نشده بود حانث نمی‌شود.

اگر قسم خورد با فلائی یک ماه اقامت نمی‌نمایم اگر یک ساعت نشست حانث نمی‌شود، زیرا در این صورت مدت قید اقامت گردیده در صورتی که یک ماه کامل با وی بنشینند حانث می‌شود و در غیر آن حانث نمی‌شود. اگر قسم خورد که از این جای بیرون نمی‌شوم دیگری آن را به زور برداشت و بیرون برد حانث نمی‌شود. اگر به اجازه وی او را برداشت و بیرون برد حانث می‌شود.

مسئله ۹۸- اگر قسم خورد که به سفر می‌روم و به نیت سفر به جای رفت که در بین او و خانه‌اش مدت سفر بود حانث نمی‌شود اگرچه باز گردد. اگر قسم خورد که همسرم به عروسی فلائی حاضر نمی‌شود پیش از عروسی همسرش رفت و در آنجا ماند تا عروسی تمام شد حانث نمی‌شود.

اگر قسم خورد که من به این قلم خط نمی‌نویسم او را به نحوی شکست که قلم گفته نمی‌شد بعد او را ساخت و نوشت، حانث نمی‌شود زیرا بعد از ساختن قلم تازه است.

مسئله ۹۹- اگر قسم خورد به این حویلی یا به این محله نمی‌نشینم خودش بیرون شد و فامیل و متاع و سامان که دفع حاجت خانگی او را می‌نماید گذاشت حانث می‌شود. اگر سامان اندکی گذاشت که به آن سکونت حاصل نمی‌شود، بنا به قول مفتی به حانث نمی‌شود. اگر به بیت دیگری سکونت داشت مانند بچه به همراه پدر هرگاه خودش تنها بیرون شود حانث نمی‌شود. اگر همسرش با وی موافقت نکرد و بر آن غالب شد و خودش تنها بیرون شد نیز حانث نمی‌شود. اگر به واسطه ترس از دزد امکان بیرون شدن برایش نبود و یا دروازه به رویش بسته شد و امکان بیرون شدن نداشت یا به جستجوی خانه دیگری بود یا مدتی مشغول نقل دادن کالای خود بود حانث نمی‌شود.

مسائل سوگند بر ترک سخن

مسئله ۱۰۰- اگر قسم خورد با فلان زمانی و حینی سخن نمی‌زنم، این قسم شامل شش

ماه می شود بنابراین اگر با او پیش از شش ماه از وقت قسم حرف زد حانث می شود، بعد از شش ماه اگر با او سخن زد حانث نمی شود خواه حین و زمان به طور مبهم ذکر نماید یا معین. اگر قسم خورد که حین و زمان را روزه می گیرم اگر کمتر از شش ماه روزه گرفت حانث می شود و در این صورت ضرور نیست که ابتدا وقت از وقت قسم باشد بلکه می تواند از هر وقتی که بخواهد شش ماه را تعیین نماید. اگر از حین و زمان مدت خاصی را اراده داشت صحیح می شود زیرا حقیقت کلام خود را اراده نموده است.

مسئله ۱۰۱- اگر قسم خورد که به طور ابد با او حرف نمی زنم لازم است که در تمام زندگی خود با وی سخن نزنند ورنه حانث می شود. اگر قسم خورد به عمر خود با وی حرف نمی زنم به طور معینی عمر را ذکر نمود باید در زندگی خود با وی سخن نزنند و اگر سخن زد حانث می شود. اگر گفت به عمری با وی سخن نمی زنم و عمر را به طور غیر معین ذکر کرد پیش از شش ماه از حین قسم باید با وی سخن نگوید والا حانث می شود مانند حین. همه اینها در صورتی است که نیت خاصی نداشته باشد ورنه نیتش اعتبار دارد.

مسئله ۱۰۲- اگر قسم خورد که روزهای بسیاری یا روزها یا ماهها یا سالها یا زمانها یا هفته ها با او سخن نمی زنم قسم وی از هر نوع و قسمی از آنها ده ماه را در برگیر می شود. مثلاً روزها ده روز را در برگیرد می شود و ماهها به ده ماه باز می گردد اگر پیش از ده روز در صورت اول و پیش از ده ماه در صورت دوم با وی سخن گفت حانث می شود و بعد از آن حانث نمی شود. در صورت زمانها پنج سال را شامل می شود زیرا زمان شش ماه است ده شش ماه پنج سال می شود. لفظ حین اگر به طور جمع ذکر نمود همین حکم را دارد.

مسئله ۱۰۳- اگر قسم خورد روزها یا ماههای به طور غیر معین با وی حرف نمی زنم از هر کدام سه را شامل می شود. مثلاً: روزها سه روز، و ماهها سه ماه را شامل می شود در این مدت اگر حرف زد حانث و بعد از آن حانث نمی شود. سالها و زمانها نیز همین حکم را دارد و همه اینها در صورتی است که نیت نداشته باشد ورنه نیت آن اعتبار دارد.

مسئله ۱۰۴- اگر قسم خورد من با مردان و زنان یا مساکین معروف (شناخته شده) سخن نمی‌زنم اگر نیت همه را نداشته باشد با یکی سخن زند حاث می‌شود. اگر نیتش همه مردان و زنان باشد هیچ وقت و به طور ابد حاث نمی‌شود. اگر قسم خورد با زنان و مردان و فقرا به لفظ جمع غیر معین (نکرة)، هرگاه به سه عدد که اقل مرتبه جمع است سخن زد حاث می‌شود. اگر از سه بیشتر نیت کرد صحیح است و می‌تواند نیت یکی را هم بنماید اما نیت دو درست نمی‌شود.

مسئله ۱۰۵- اگر قسم خورد که با بنی آدم یا بر مردم این شهر یا با این طایفه و ... سخن نمی‌زنم به هر فردی که سخن زند حاث می‌شود مانند جمع معروف، زیرا جمع مضاف که محصور نباشد حکم جمع معروف را دارد.

مسئله ۱۰۶- اگر قسم خورد که با فلاتی سخن نمی‌زنم به طور همیشه باید با او حرف نزد و هر وقتی که با او سخن زند حاث می‌شود، گرچه نیت یک روز یا دو روز یا در جای معینی را داشته باشد. زیرا چیزی نیت کرده که از لفظش دانسته نمی‌شود، نیت در غیر ملفوظه فایده ندارد.

مسئله ۱۰۷- هرگاه قسم خورد که با فلان سخن نمی‌زنم در حالت که خواب بود او را صدا کرد اگر از خواب او را بیدار نمود حاث می‌شود. اگر بیدار نگردید بنا به قول مختار حاث نمی‌شود.

و اگر او را صدا کرد و او دور بود به نحوی که صدا و آواز را نمی‌شنید حاث نمی‌شود. اگر به نحوی نزدیک بود که اگر گوش می‌گرفت صدای او را می‌شنید، اگرچه به واسطه گرفتاری یا کزّی نمی‌شنید حاث می‌شود. اما اگر به اندازه‌ای دور باشد که خوب گوش می‌گرفت نمی‌شنید حاث نمی‌شود طوری که به سخن که پیوست به قسمش باشد حاث نمی‌شود.

مثال: اگر به همسر خود گفت اگر با تو سخن زدم تو طلاق بیرون شو حاث نمی‌شود.

زیرا سخن وی که بیرون شو گفته به قسمش پیوسته و اگر ابتدا کلام را اراده داشت حانث می شود و اگر بیرون شو را پیوست به قسم نگفت و فاصله آمد حانث نمی شود.

مسئله ۱۰۸- اگر به دیگری چیزی گفت و قصد شنیدن کسی را داشت که بر آن قسم خورده است حانث نمی شود، مثلاً می گوید ای دیوار بشنو یا گوش گیر مگر در صورتی که با دیوار قصد او را داشته باشد در این صورت حانث می شود.

اگر بر جماعتی سلام کرد و فلان که بر آن قسم خورده در بین آنها بود حانث می شود، مگر در صورتی که قصد او را نداشته باشد. اگر در نماز سلام نمود حانث نمی شود اگرچه فلان به طرف چپ آن باشد. اگر سهواً سبحان الله گفت یا فتحه داد او را و مقتدی وی بود حانث نمی شود اگر در بیرون نماز این کار را بکند حانث می شود.

مسئله ۱۰۹- قسم خورد که با فلان سخن نمی زند نامه به وی نوشت یا کسی را به نزدش فرستاد حانث نمی شود. زیرا به حسب عرف و اصطلاح سخن نمی باشد. و قسم مبنی بر عرف است. اگر قسم خورد که با وی حدیث نمی گویم به نامه و رسول حانث نمی شود و اگر به طرفش به نحوی اشاره نمود که مقصودش را دانست حانث نمی شود. زیرا عرفاً کلام نمی باشد. اگر قسم خورد که این خبر یا این را برایش اقرار نمی کنم یا او را بشارت نمی دهم موضوع را به خط و نامه برایش نوشت حانث می شود، طوری که به زبان حانث می شود. اما اگر به دست یا سر اشاره نمود حانث نمی شود. اگر قسم خورد که سِرش را فاش نمی کنم یا آشکارا نمی سازم یا کسی را به آن آگاه نمی سازم در این صورت به زیان و کنایه و اشاره حانث می شود.

مسئله ۱۱۰- اگر قسم خورد سخن نمی زنم قرآن مجید را خواند یا سبحان الله گفت در نماز حانث نمی شود و در بیرون نماز بنا به تحقیق عرف اعتبار دارد اگر عرفاً آنها کلام باشد حانث می شود ورنه حانث نمی شود. در عرف دیار ما کلام گفته نمی شود. اگر قسم خورد که یک روز با او حرف نمی زنم از تاریخ قسم بیست و چهار ساعت باید حرف نزنند ورنه

حادث می شود. اگر گفت نه امروز و نه فردا و نه پس فردا با او سخن نمی زنم شب می تواند با او سخن زند زیرا سه قسم می شود.

مسئله ۱۱۱- اگر قسم خورد که مرکب های فلان را سوار نمی شوم یا لباسهای او را نمی پوشم اگر فلانی از سه مرکب بیشتر داشت وقتی حادث می شود که سه مرکب او را سوار شود یا سه لباس او را بپوشد اگر کمتر داشت حادث نمی شود. اگر قسم خورد که با زنهای فلان یا دوستان یا برادرانش سخن نمی زنم وقتی حادث می شود که با همه شان سخن زند.

در صورت اول مقصود از قسم مالک آنها است قسم شامل چیزهایی می شود که به مالک نسبت دارد و آنها را به لفظ جمع ذکر نموده است و کمتر جمع سه است هرگاه با سه از هر کدام آنها را استعمال کند حادث می شود و در کمتر حادث نمی شود. در صورت دوم مقصود خود آنها است نه فلان.

قسم به هر کدام از آنها تعلق می گیرد پس وقتی حادث می شود که با همه آنها سخن زند ولی تحقیق آن است که این حکم مخالف عرف است زیرا عرف بر آن است که از همه آنها قطع سخن نماید. هرگاه به یکی از دوستانش یا همسرانش سخن زد یا کدام مرکبی از مرکب هایش سوار شد حادث می شود.

مسئله ۱۱۲- اگر قسم خورد کتاب فلان را نمی خوانم به کتاب وی نظر کرد و فهمید ولی نخواند حادث نمی شود و به یفتی. اگر قسم خورد روزی که من با فلان سخن زدم تو طلاقی باید در شب و روز با وی سخن نزنند اگر نیت روز را تنها داشت صحیح است. اگر گفت شبی که با فلان سخن زدم تو طلاقی تنها در شب با او حرف نزنند.

مسئله ۱۱۳- اگر قسم خورد که تا فلان اجازه ندهد با احمد سخن نمی زنم پیش از اجازه فلان مرد قسمش از بین می رود زیرا هرگاه قسم خورنده برای قسم خود نهایت و پایان قرار داد قسم وی تا همان غایه و نهایت اعتبار دارد. هرگاه آن غایت و نهایت از بین رفت

قسمش باطل می شود.

مسئله ۱۱۴- اگر قسم خورد که با فلان و فلان سخن نمی زنم یا گفت سخن زدن با فلان و فلان بر من حرام است، در هر دو صورت وقتی حانث می شود که با هر دو نفر سخن زند اگر با یکی حرف زد حانث نمی شود. مگر در صورتی که سخن زدن با یکی را نیت داشته باشد با یکی اگر حرف زد حانث می شود زیرا موضوع را بر خود سخت ساخته است.

اگر گفت نه با فلان و نه با فلان سخن نمی زنم و کلمه ای را تکرار نمود به هر کدام اگر صحبت کند حانث می شود چنانکه بر طلاق قسم خورد که نه طعام را می چشم و نه آب را یکی از آنها را چشید حانث می شود. زیرا به تکرار حرف (نه) دو قسم می شود اما اگر حرف نفی (نه) را تکرار نکرد به چشیدن یکی حانث نمی شود مگر که هر دو را بچشد.

مسئله ۱۱۵- اگر قسم خورد با برادران فلاتی سخن نمی زنم و او عقیده داشت که چند برادر دارد و در حقیقت یک برادر داشت اگر با وی حرف زد حانث نمی شود، زیرا او یکی را اراده نداشت قسمش بر همه و کل باقی می ماند. اگر می دانست که یک برادر دارد و با او حرف زد حانث می شود، زیرا جمع را گفته و اراده یکی از آنان را نمود و این طور صحیح است.

مسئله ۱۱۶- اگر قسم خورد با فلاتی تا وقتی که به حویلی باشد حرف نمی زنم و فلان از حویلی به طوری بیرون شد که بود باش از بین رفت، یعنی اثاثیه خود را بیرون برد بعد با او صحبت نمود و او واپس به حویلی بازگشت قسم وی از بین می رود. اگر بعداً با او صحبت کند حانث نمی شود. همچنین اگر قسم خورد که با همسر خود تا وقتی که به همین حویلی باشد نزدیکی نمی نمایم و زن از حویلی با اثاثیه خود بار کرد و بعد پس آمد قسم وی خلاص می شود.

مسئله ۱۱۷- اگر قسم خورد این طعام را تا وقتی که از فلاتی باشد نمی خورم، فلان بعضی

آن را فروخت اگر از باقی بخورد حائث نمی شود، زیرا شرط حائث شدن ماندن تمام طعام هاست در ملکش و آن وجود ندارد. اگر قسم خورد که با عروس یا دوست آن سخن نمی زنم، عروشن طلاق شد و دوستش مخالف گردید اگر اشاره نکرده باشد و این طور نگفته: با این عروس یا این دوست، بعد از بین رفتن آن هر دو صورت سخن زند حائث نمی شود و اگر اشاره نموده باشد بعد از بین رفتن نکاح و یا دوستی، اگر با آنها سخن زند حائث می شود.

اما در حویلی فلان اگر قسم خورد که با آن داخل نمی شوم بعد از فروختن حویلی اگر به آن داخل شود حائث نمی شود فرق ندارد که اشاره شده باشد که این دار فلان گفته یا اشاره نشده است و دار فلان گفته است زیرا در هر دو صورت قسم وی بر حویلی که منسوب و مملوک وی است واقع شده هرگاه نیت مالکیت از بین برود قسمش باقی نمی ماند بلکه تا وقتی قسمش باقی است که حویلی به ملکش باقی باشد و نیتش از بین نرفته باشد. آری تمام مالهای وی مانند لباس مرکب و ... حکم حویلی را دارد.

مسائل قسم بر زدن و خرید و فروش

مسئله ۱۱۸- اگر قسم خورد که غلام خود را صد شلاق می زنم و نیت معینی نداشت آهسته او را زد از قسم خلاص می شود، به شرطی که زدنش درد آور باشد. اگر زدنش درد آور نبود از قسم خلاص نمی شود. اگر با شلاق که دو تار داشت پنجاه بار زد از جای صد شلاق حساب می شود. به شرطی که در هر بار هر دو تار به بدن شخص برسد. اگر صد تار را یک شلاق ساخت و یک مرتبه طوری زد که سر هر تار به بدن وی رسید از قسم خلاص می شود. اما اگر به عرض شلاق زد یا سر آنها را برابر ساخت به نحوی که همه به بدنش نرسید هر قدری که سر آن به بدنش رسیده باشد حساب می شود.

مسئله ۱۱۹- اگر قسم خورد که طفل صغیره خود را بیست شلاق می زنم و بیست شاخه درخت را جمع کرد به یک بار زد قسمش به جا می شود. اگر قسم خورد که همسر خود را

نمی‌زنم او را بخراشید یا بگزید یا خفه کرد یا از موهایش کند و او را درد دارگردانید و این کار را به طریق قسم و غضب انجام داد حانث می‌شود. اما اگر بر وجه ملامت و بازی کرد حانث نمی‌شود.

مسئله ۱۲۰- اگر قسم خورد که همسر خود را نمی‌زنم دختر خود را زد و یکباری به بدن همسرش خورد بنا به قول معتمد حانث نمی‌شود. اگر قسم خورد که همسر خود را نمی‌زنم لباس خود را تکان داد و به روی همسرش خورد و درد کرد حانث نمی‌شود. اگر قسم خورد که غلام خود را می‌زنم تا بمیرد هرگاه او را محکم و سخت بزنند از قسم خلاص می‌شود. زیرا مانند این قسم برای مبالغه استعمال می‌شود.

اگر می‌خواست بچه خود را بزند قسم خورد که کسی او را جلوگیری نکند یک چوب، دو چوب او را زد بعداً کسان او را از زدن جلوگیری نمودند و او می‌خواست بیشتر بزند حانث می‌شود.

مسئله ۱۲۱- اگر قسم خورد که فلان تا حق مرا اداء نکند از وی جدا نمی‌شوم و او را رها نمی‌نمایم به جای نشست که او را می‌دید و مراقبت می‌نمود اگرچه در بینشان پرده یا ستون از ستونهای مسجد باشد یا یکی از ایشان داخل دکان و دیگری بیرون باشد، و او را ببیند و تحت نظرش قرار دارد از وی جدا گفته نمی‌شود. اگر طلبکار خواب باشد یا او را دیگری مشغول ساختن قرض دار از نزدش گریخت حانث نمی‌شود. اما اگر از نزدش فرار کرد و قدرت به بازداشت آن داشت حانث می‌شود.

مسئله ۱۲۲- اگر قسم خورد که حق خود را از فلان تسلیم می‌شوم یا می‌گیرم خودش یا وکیلش گرفت از قسم خلاص می‌شود. اگر نیتش بود که خودم شخصاً آن را می‌گیرم ادعای وی صحیح است. اگر حق خود را از وکیل قرض دار یا از ضامن به مال آن به امر قرض دار گرفت یا از کسی گرفت که قرض دار با او حواله داده بود حانث نمی‌شود اما اگر دیگری غیر قرض دار یا کفالت و حواله بدون وی بود حانث می‌شود ولی اگر به اندازه حق به زور از وی

گرفت حانث نمی شود.

مسئله ۱۲۳- اگر قسم خورد که حق خود را می گیرم و تعیین وقت ننمود، بعد به قرض دار خود ابراء داد یا ببخشید حانث می شود. اگر قسم خورد که حق خود را تا یک ماه می گیرم پیش از آمدن ماه به وی ابراء داد قسمش از بین می رود و در اخیر ماه حانث نمی شود.

مسئله ۱۲۴- اگر قسم خورد که حق او را به روز جمعه می دهم و آن را داد حانث نمی شود. اگر پیسه هایی (پول های) گرفت که عیبی بود و تجار قبول می نمود که به نام زیوف یاد می شود، یا پولی گرفت که غش آن بیشتر بود که به نام بندجه یاد می شود و تنها تجار آسان گیر آن ها را بر می داشت حانث می شود. اگر توفه را که سخت مخشوش است گرفت حانث می شود. در دو صورت اول حانث نمی شود زیرا نقره است در صورت اخیر حانث می شود زیرا آن مس است اگر برایش مالی داد که از دیگری بود حانث نمی شود در هر سه صورت که حانث نگردید اگر پولها را به قرض دار پس داد و یا مال را به صحاب آن رد نمود حانث نمی شود.

مسئله ۱۲۵- اگر قرض دار قسم خورد که به فلان وقت حق او را می دهم کالا می فروخت و قیمت آن را در قرض وی مجرا داد حانث نمی شود. طلبکار کالا را قبض کند یا نکند اگر پیش از تسلیم کالا هلاک شد بیع فسخ می شود. و دین به حال خود می ماند و از قسم خلاص است.

مسئله ۱۲۶- اگر قسم خورد که دین فلان را اداء می نمایم و تعیین وقت ننمود بعداً طلبکار قرض خود را ببخشید از قسم خلاص نمی شود، زیرا اداء، فعل قرض دار و بخشش کار طلبکار است بنابراین اداء صورت نمی گیرد. اما اگر قسم خورد که فردا دین او را می دهم و پیش از فردا طلبکار برایش ببخشید حانث نمی شود. زیرا دینش به بخشش ساقط گردید قسمش از بین می رود. زیرا اداء غیر ممکن گردیده در حالی که امکان فعل محلوف علیه شرط بقاء قسم است.

مسئله ۱۲۷- اگر قسم خورد این چنین خرید و فروش را نمی‌نمایم وکیل یا قریب یا دوست خود را یا دیگری را امر نمود حاث نمی‌شود. اگر قسم خورد که گندم نمی‌فروشم و یا نمی‌خرم به بیع سلم فروخت و یا خرید حاث می‌شود. اما اقاله و فسخ بیع اگر به لفظ بیع باشد به اتفاق حاث می‌شود مثلاً قسم خورد که کالایی که فروختم نمی‌خرم بعد به لفظ بیع اقاله نمود حاث می‌شود. اما اگر به لفظ مفاسخه که هر دو به فسخ و باطل نمودن بیع اتفاق نمودند یا به طور متارکه که با بیع پول و ثمن را برای مشتری و مشتری مبیعه را برای با بیع گذاشتند، در این صورت بیع و شراء (خرید و فروش) نمی‌باشد و حاث نمی‌شود.

مسئله ۱۲۸- اگر قسم خورد که خرید و فروش نمی‌کنم، اگر به بیع فاسد خرید یا فروخت حاث می‌شود، چنانکه به بیع که خیار برای با بیع (فروشنده) و خریدار است حاث می‌شود.

اما به بیع باطل حاث نمی‌شود که سوگند خورنده به فعل وکیل خود حاث می‌شود.

قاعده و قانون

مسئله ۱۲۹- هر معامله و عقد که حقوق و وظایف مرتبه آن بر کسی که فعل آن را انجام می‌دهد و از نسبت آن به مؤکل خودوی نیاز است اگر آن را وکیل اش انجام دهد حالف حاث نمی‌شود. مانند خرید و فروش اجاره دادن و گرفتن و صلح از مال و تقسیم او. اما در مخاصمه بنا به قول مفتی به حالف نیز به فعل وکیل حاث نمی‌شود. مثلاً اگر قسم خورد که خرید و فروش نمی‌کنم بعد وکیلش خرید و فروش نمود حاث نمی‌شود زیرا حقوق بیع تماماً به وکیل مربوط است نه بر مؤکل.

مسئله ۱۳۰- اما عقدهای که حقوق آنها بر فعل کننده آن مربوط نمی‌شود بلکه بر آمر آن باز می‌گردد به فعل وکیل، مؤکلش حاث می‌شود. مانند نکاح، طلب، قرض، هبه،

بخشش، صدقه، طلاق، سر بریدن، لباس پوشیدن، یا پوشاندن.

مثلاً اگر قسم خورد که نکاح نمی‌کنم و وکلیش برایش نکاح داده حاث می‌شود به شرطی که نکاح صحیح باشد. اما در نکاح فاسد حاث نمی‌شود طلب قرض نیز این طور است. مثلاً اگر قسم خورد من طلب قرض از کسی نمی‌کنم بعد کسی را فرستاد که فلان مبلغ چند هزار افغانی را به قرض بگیرد حاث می‌شود.

مسئله ۱۳۱- فعل‌های که انسان خودش شخصاً آن را انجام نمی‌دهد بلکه دیگری را به انجام آن امر می‌کند مانند این عقدهاست که به فعل وکیل یا مأمورش حاث می‌شود. مثلاً اگر قسم خورد که من این دیوار را بنا نمی‌کنم و دیگری را امر نمود دیوار را آباد کرد حاث می‌شود. خیاطی، بار برداشتن، سر تراشیدن، دندان‌کندن و ... همین حکم را دارد.

مسائل نذر

مسئله ۱۳۲- نذر عبارت از این است که شخص مکلف فعل امری را بر خود لازم می‌گرداند که شریعت بر آن واجب نساخته است.

نذر عبادت مشروع است. عبادت به این سبب است که انجام آن توسط عبادتها صورت می‌گیرد مانند: روزه، نماز حج، صدقه و

اما مشروعیت و جواز آن به کتاب و سنت و اجماع ثابت شده است.

کتاب: «وَلْيُؤْفُوا تَذْوِرَهُمْ» ترجمه: (باید به نذرهای خود وفا کنند).

سنت: «مَنْ نَذَرَ أَنْ يُطِيعَ اللَّهَ فَلْيُطِيعَهُ وَمَنْ نَذَرَ أَنْ يَعْصِيَ اللَّهَ فَلَا يَعْصِيَهُ» رواه البخاری.

ترجمه: (کسی که نذر نمود که خداوند را فرمانبرداری می‌نماید باید فرمانبرداری نماید و کسی که نذر کرد که خدا را نافرمانی کند باید نافرمانی نکند).

اجماع: مشروعیت و جواز آن به اجماع امت ثابت است.

حکم آن: هرگاه نذر صحیح و شرایط آن تکمیل باشد اداء و وفاء به آن واجب است و

این حکم در صورتی است که نذرش واقع شده باشد.

تقسیم نذر و اقسام آن

مسئله ۱۳۳- نذر دو قسم است. نذر معلق به شرط و نذر مطلق. نذر معلق دو قسم است: ۱- معلق به چیزی می سازد که قصد وقوع آن را دارد. مثال می گوید: اگر خداوند عز و جل مریض من را شفا داد برای خدا عز و جل بر من سه روز روزه باشد. این نذر بر شفا یافتن مریض معلق است و نذرکننده به آن علاقه دارد. وفاء و اداء آن در وقت وجود شرط واجب است. به شرطی که شرط های صحت آن کاملاً موجود باشد.

۲- نذری است که معلق به شرط است که اراده وجود آن را ندارد. مثال: هرگاه به حویلی داخل شدم دو هزار صدقه نذر باشد. این نذر را شافعیها نذر لحاج می نامند زیرا مقصود از آن بازداشتن از فعل است. حکم این قسم نذر: شخص ناذر بنا به قول صحیح مخیر است در بین انجام دادن فعل که نذر کرده است و بین کفاره قسم.

شرط های صحت نذر

مسئله ۱۳۴- نذر هفت شرط دارد: ۱- باید از جنس فعلی که نذر کرده است بنا به قول اصح فرض یا واجب اصطلاحی باشد، مانند: روزه، نماز، صدقه. هرگاه نذر کرد که روزه نفل می گیرم وفاء آن بر وی لازم است زیرا از جنس آن روزه رمضان فرض است. و اگر نذر کرد که نماز نفل می خوانم وفاء و اداء آن واجب است.

زیرا نمازهای پنجگانه از جنس آن است و فرض است. فقط اعتکاف از این قاعده بیرون است، زیرا بنا به تحقیق از جنس آن اعتکاف واجب نیست و هرگاه نذر نمود وفاء آن واجب و وجوب وفاء آن به اجماع ثابت شده است.

مسئله ۱۳۵- اگر از جنس فعل که نذر کرده است فرض یا واجب اصطلاحی نباشد بر وی وفاء آن واجب نیست. مثال: نذر می کند که به حرم مکه مکرمه داخل می شوم داخل شدن آن واجب نمی شود. زیرا از جنس آن فرض مقصود نیست یا نذر می کند که به عیادت و خبرگیری مریض می روم رفتن آن واجب نیست.

زیرا از جنس آن فرض نیست. اما اگر درود فرستان را نذر کرد بنا به قول صحیح وفاء به

آن واجب است زیرا از جنس آن فرض هست و آن درود فرستادن یک بار در عمر است.

شرط دوم (قاعده کلی صحت نذر)

مسئله ۱۳۶

باید چیزی را که نذر کرد عبادت مقصوده بوده از جنس آن فرضی باشد. دو چیز در صحت نذر ضرور است: ۱- منظور عبادت مقصوده باشد. ۲- از جنس آن فرضی باشد به عبادت‌ها که مقصود نباشد و آنها وسیله‌اند و از جنس آنها فرضی نباشد نذر به آن صحیح نمی‌شود مانند وضوء، غسل، مسح قرآن کریم، اذان، جنازه رفتن، دیدن مریض، بناء مساجد. زیرا آنها اگرچه عبادت است، ولی غیر مقصود است زیرا مقصود از وضوء اداء شدن نماز است.

مسئله ۱۳۷- شرط سوم: شرط است که منذور گناهی ذاتی نباشد. اگر نذر کرد فلان را می‌کشم یا شراب می‌خورم نذر نمی‌شود بلکه قسم است هرگاه خود را حائث نمود کفاره لازم می‌شود.

اما اگر نذر کرد که روز عید را روزه می‌گیرم این نذرش ذاتاً حرام نیست زیرا روزه ذاتاً عبادت است و حرام بودن آن در این روز عارض است به واسطه که شارع از روزه این روز منع نموده است. نذرش صحیح می‌گردد ولی قید روز عید لغو می‌شود، زیرا روز عید است پس قضاء آن در روز دیگری واجب می‌شود. اگر نذر کرد که بی وضوء نماز می‌خوانم نذرش صحیح و شرط بی وضوء خواندن لغو می‌گردد. بر وی واجب می‌گردد که دو رکعت با وضوء بخواند.

(شرط چهارم و پنجم)

مسئله ۱۳۸- شرط چهارم: شرط است که پیش از نذر منذور بر وی فرض نباشد. اگر نذر کرد که حج فرض را اداء می‌کنم غیر از آن دیگر چیزی لازم نمی‌شود.

شرط پنجم: باید چیزی را که بر خود لازم نموده از چیزی که دارد بیشتر نباشد. اگر هزار

افغانی را نذر نمود و صد افغانی داشت همان صد افغانی بر او لازم می شود.

شرط ششم

مسئله ۱۳۹

شرط است که منذور وقوع و وجودش ممکن باشد. اگر نذر کرد که دیروز روزه می گیرم نذرش صحیح نیست زیرا نذر روزه گذشته امکان ندارد. همچنین اگر زن معذور و حائض نذر کرد که در روزهای حیض روزه می گیرم نذر آن درست نیست زیرا روزه روزهای حیض شرعاً حرام است.

شرط هفتم باید منذور ملک دیگری نباشد. اگر نذر کرد که زمین فلان نذر باشد صحیح نمی شود. زیرا ملک دیگری است از خود وی نیست. در آن کدام تصرف کرده نمی تواند.

مسئله ۱۴۰ - نذر مطلق به زمان، مکان، پول و فقیر مقید نیست. مثلاً اگر نذر کرد که روز جمعه این پول ها را به فلان فقیر خیرات می دهم، در روز پنجشنبه پول دیگری را به فقیر دیگری داد صحیح است.

اما در نذر معلق تنها وقت تعیین می شود زیرا اداء آن پس از وقت تعیین شده صحیح نمی شود. اما تعیین فقیر، پول و محل لازم نیست. و تأخیر آن جایز است.

اگر نذر کرد که در روز جمعه برای فقرای مکه مکرمه این پول را خیرات می دهم. اگر پیش از روز جمعه داد صحیح نمی شود. اگر بعد از آن داد صحیح می شود. ولی اگر پول دیگری برای فقیر دیگری در جای دیگری داد صحیح می شود.

مسئله ۱۴۱ - نذر، کار زبان است. و قیاس خواهش می کند که تنها به لفظ: «برای خداوند ﷻ بر من لازم است، یا بر من لازم» صحیح می شود. اگر نذر کرد، اگر از مریضی خود تندرست شدم روز جمعه را روزه می گیرم قیاساً صحیح نیست ولی استحساناً درست است.

مسئله ۱۴۲- در صحت نذر ضرور است که خاص برای خداوند عز و جل باشد اگر برای عالم، شیخ، پیر، رئیس، و... نذر نمود، صحیح نیست، بلکه باطل است. اگر نذر کرد که برای فلان عالم یا فلان شیخ یا فلان رئیس، فلان مال را نذر نمود صحیح نیست، بلکه گناهکار می شود. زیرا نذر برای تعظیم و عبادت کسی که برای آن نذر کرد یا نذر می کند مشروع شده است. به غیر از خدا عز و جل تعظیم و عبادت دیگری صحیح نیست. آنانی که می گویند نذر فلان زیارت، فلان مدرسه، فلان پسر، فلان عالم، علاوه بر این که نذرشان باطل است مرتکب گناه عظیم و بزرگی هم می شود. واللہ اعلم.

حکمت مشروعیت نذر

مسئله ۱۴۳- از آنجائی که نذر لازم گرفتن چیزی است بر ذمه خود به پاس و شکرانه برآمده شدن فعلی که در وقت حصول آن، اداء نذر را بر خود لازم گردانیده است. و یا مناجات و راز و نیاز است به حضور پروردگارش به این طور که می گوید: پروردگارا اگر مریض من را شفاء دادی بر من خیرات فلان چیز لازم است. شک نیست که این کار توکل انسان را تنها به خداوند عز و جل مربوط می سازد و از غیر آن قطع می نماید. این عقیده است که تنها این کار را پروردگارم اجراء می نماید و برآورده می سازد. در حقیقت این از کمال توحید و فراموش کردن غیر خدا است که از این عبادت بزرگتر و کاملتری سراغ نمی شود. زیرا قرآن مجید ارشاد می نماید: «ولیوفوا نذورهم» باید به نذرهای خود وفاء کنند و پیغمبر برگزیده اسلام می فرماید: «من نذر ان یطیع الله فلیطعه» کسی که نذر کرد که خداوند عز و جل را فرمانبرداری کند باید اطاعت وی را بنماید.

مسائل بیع

مسئله ۱۴۴- بیع لغتاً مقابله یک چیز به چیز دیگری است و در اصطلاح مبادله نمودن مال به مال به طریق معین و خاص می باشد. حکم بیع: روا بودن است، در بسا اوقات واجب می شود، مانند وقتی که به غذا و خوراک ضرورت داشته باشد بر وی واجب است

که چیزی را بخورد تا از هلاکت و مرگ نجات یابد. در بعضی موارد مکروه یا حرام است مانند فروختن و خریدن چیزهایی که خرید و فروش آنها مکروه یا حرام است.

دلیل اباحت و روا بودن بیع و شراء

مسئله ۱۴۵- کتاب: «واحل الله البيع و حرم الربوا» خداوند بیع را حلال و سود را حرام گردانیده است «یا ایها الذین آمنوا لا تأکلوا اموالکم بینکم بالباطل الا ان تكون تجارة عن تراض» ای مسلمانان مالهای خود را به طریق نادرست و ناروا در بین خود نخورید ولی به طور تجارت که در آن راضی و خوشنود هستید استفاده نمائید. از این آیات بینات به طور واضح و آشکار حلال بودن بیع ثابت می شود. سنت: «لَا نَ يَأْخُذَ أَحَدُكُمْ حَبْلَهُ فَيَأْتِي بِحِزْمَةِ حَطَبٍ عَلَى ظَهْرِهِ فَيَبِيعُهَا فَيَكْفِ بِهَا وَجْهَ خَيْرٍ لَهُ مِنْ أَنْ يَسْأَلَ الْإِنْسَانَ اعْطَوْهُ أَوْ مَنَعُوهُ» رواه البخاری.

اگر انسان ریسمان خود را بگیرد و به پشت خود پشته چوبی را بیاورد و بفروشد و از گدائی که معلوم نیست برایش بدهند یا ندهند خود را باز دارد. برایش بهتر است.

اجماع: همه امت مسلمه به جواز و مشروعیت بیع اتفاق دارند و نیز می فرمایند: «یا معشر التجار ان بیعکم هذا يحضره اللغو والكذب فتوبوه بالصدقة» فتح القدیر. ای گروه سوداگران در خرید و فروش شما سخن لغو و دروغ پیدا می شود آن را به صدقه و خیرات پاک سازید.

احکام آیات واحادیث

مسئله ۱۴۶- آری در این آیات و احادیث شریف به ضرورت و لازم بودن کسب و کار در این زندگی اشاره نموده ارشاد می فرماید که: انسان باید در به دست آوردن رزق و روزی کوشش و تلاش نماید، حتی اگر دیگر کاری نتواند هیزم را از کوه یا صحرا به دست خود بیاورد و تأمین معیشت خود را به آن بنماید تا به دروازه مردم به گدائی ایستاد نشود. زیرا سؤال و گدائی بدون ضرورت از قبیح ترین کارهای دنیا است و سبب ذلت و خاری و آبروریزی انسان می شود. حتی ریختن آبرو تنها در دنیا نیست بلکه گدائ و سؤال کننده در آخرت نیز بی آبرو و روی خشک حشر می شود.

همچنین اشاره می شود که برای انسان روا نیست که از کار و کسب ننگ کند و آن را ترک نماید خواه شریف و معتبر است خواه غیر آن. بلکه به اندازه توان در طلب کار و کسب کوشیده، معیشت خود را از آبله دست و عرق جبین به دست بیاورد و زندگی خود را به خوردن مالهای مردم به باطل و نامشروع و تعدی و تجاوز نگذرانند. و رسول خدا ﷺ می فرماید: «افضل الکسب بيع مبرور و عمل الرجل بسیده» (رواه احمد و الطبرانی). ترجمه: «بهترین کسب ها بیع نیکو است که در آن خیانت و غش نباشد و نافرمانی خدا ﷻ را در آن ننماید و کار نمودن مرد به زور و بازوی خود است».

حکمت حلال شدن خرید و فروخت

مسئله ۱۴۷- واضح و روشن است که خداوند ﷻ علیم و حکیم به حکمت بالغه خود انسان را مدنی الطبع و اجتماعی آفرید. طبعاً زندگی انسان به تنهایی دشوار و مشکل است باید با هموعان خود یکجا حیات خود را سپری نماید و نیازمند است که با هموعان خود در وظایف زندگی شرکت کند و به همکاری یکدیگر زندگی خود را منظم و مرتب سازد. هر کدام کسب و کاری که از دستش برمی آید در اجتماع به برادران خود عرضه نماید. یکی زراعت نموده و مایحتاج برادر خود را از این ناحیه دور می سازد و حاصل آن را برای برادری که این وظیفه را انجام داده نمی تواند به وی می فروشد. دیگری لباسی تهیه می نماید و با وی تبادل می نماید و می دهد و ... در این صورت است که حیات زندگی شان سر و صورت خوبی پیدا می کند و در برآوردن نیازمندی های حیاتی با همدیگر همکاری نموده زندگی باسعادت و محبتی را سپری می نمایند زیرا انسان به تنهایی نمی تواند تمام احتیاجات روزمره خود را به دست آورد. آری چون طبعاً انسان قبل از ترکیه و تربیه دارای نفس بدخواه و اماره بالسوء بوده و حرص و آز یکی از خصلت های لازمه وی می باشد. و البته این خصلت های انسان را به تجاوز و حق تلفی می کشاند و زندگی اخلاقی و اجتماعی شان را بر هم می زند و فاسد می سازد. لذا شارع حکیم قانون و دستور معاملاتی را وضع نموده تا حقوق ذات البینی شان از بین نرود و تجاوز و دست درازی قطع گردد و

اجتماع مسلمانان به حلال خوری و پرهیزگاری مزین و آراسته گردیده یک اجتماع سالم، دوست داشتنی، همکار، متحد و سعادت‌مند تشکیل گردد. البته اجتماع که در مکتب اسلام و در پرتو قوانین حکیمانه الهی ترتیب یابد و ساخته شود، سعادت و سیادت دنیا و آخرت نصیب وی گردیده در دنیا و آخرت به ضعف و سستی مواجه نمی‌گردد. به تمدن و پیشرفتهای فطری و حقیقی نائل گردیده بقاء نسل انسان طبق مقدرات الهی به وجه احسن و اولی ثابت می‌ماند.

ارکان و بخش‌های بیع

مسئله ۱۴۸- بیع نزد احناف یک رکن دارد و آن عبارت از ایجاب و قبول است.

ایجاب و قبولی که بر تبادل و عوض نمودن ملک بین فروشنده و خریدار دلالت می‌کند. ایجاب عبارت از گفتن یا انجام دادن فعل است که اول از طرف یکی از بایع و مشتری صادر می‌شود. خریدار باشد یا فروشنده. مثلاً خریدار می‌گوید: این کالا را به هزار افغانی از تو خریدم و فروشنده می‌گوید: فروختم. یا فروشنده می‌گوید: این کالا را به تو «فروختم» ایجاب است مشتری می‌گوید «خریدم» قبول است. قبول عبارت است از سخن و یا فعل که بار دوم بیان یا انجام می‌شود.

مسئله ۱۴۹- بیع به هر لفظی که بر مالک ساختن و مالک شدن دلالت کند صحیح می‌شود، مانند: فروختم، خریدم، دادم، خرج کردم، گرفتم، راضیم، اجازه دادم و به لفظ سلم، عوض و بخشش هم صحیح می‌شود. مثلاً می‌گوید: این مال را به بیع سلم برای تو دادم یا این مال را به این مبلغ بخشیدم یا عوض نمودم. اگر عقد بیع را به صیغه و لفظ گذشته یا آینده که احتمال زمان حال و آینده را نداشته باشد بیان نمود، مانند فروختم یا الان می‌فروشم بدون نیت صحیح می‌شود.

مسئله ۱۵۰- اما اگر به فعل آینده که احتمال حال و استقبال را داشت یا خاص برای آینده باشد مانند به زودی می‌فروشم در این صورت بدون نیت ایجابی حالی صحیح نمی‌شود.

ایجاب و قبول هر دو آینده باشد یا یکی آینده باشد و یکی ماضی و گذشته باشد. مثال: اگر فروشنده گفت این مال به این مبلغ به تو می فروشم خریدار گفت می خرم وقتی بیع صحیح می شود که نیت زمان حاضر را داشته باشد. همچنین اگر فروشنده گفت به زودی به تو می فروشم، خریدار گفت خریدم وقتی صحیح می شود که نیت حال را داشته باشد.

اگر مشتری فروشنده را امر نمود و گفت: این مال را برایم بفروش و نیت داشت بیع صحیح نمی شود مگر در صورتی که فروشنده بگوید فروختم و بعد مشتری می گوید خریدم. زیرا به لفظ امر قطعاً صحیح نمی شود و آن اعتبار ندارد مگر در صورتی که به زمان حال و حاضر دلالت کند. مثال: فروشنده می گوید این لباس را به این مبلغ از من بگیر! خریدار می گوید گرفتم زیرا از من بگیر به معنی فروختم می باشد. به لفظ پرسش و سؤال بیع درست نمی شود مثلاً می گوید آیا برایم می فروشی یا کاش برایم بفروشی.

مسئله ۱۵۱- فروشنده و خریدار پیش از قبول شخص تا وقتی که در مجلس عقد باشند حق رجوع و بازگشتن از بیع را دارند. مثلاً فروشنده گفت: این مال را به تو فروختم خریدار چیزی نگفت، می تواند از خریدن بازگردد یا خریدار می گوید این مال را از تو خریدم فروشنده نمی گوید فروختم می تواند از فروختن صرف نظر نماید. این خیار به نام خیار مجلس نامیده می شود. رکن اول بیع لفظ است. لفظ هر چیزی است که به رضای فروشنده و خریدار دلالت کند. خواه کلام است یا فعل. فعال مانند بیع تعاطی (دست به دست).

شرطهای بیع

مسئله ۱۵۲- صحت بیع شرطهای زیاد دارد.

اول: باید ایجاب با قبول در اندازه، صفت، نقد و مدت برابر باشد. اگر به فروشنده گفت این حویلی را به هزار لک (صد هزار) فروختم، فروشنده گفت به پانصد هزار قبول کردم یا گفت به هزار کالدار قبول نمودم صحیح نمی شود.

دوم: باید ایجاب و قبول در یک مجلس باشد. اگر گفت این مال را به تو فروختم و پیش از قبول از هم جدا شدند صحیح نمی شود.

سوم: در بین ایجاب و قبول فاصله که دلالت بر ناراضی بودن کند موجود نباشد اما فاصله اندک ضرری ندارد. مثال فروشنده گفت این را به تو فروختم و در دست خریدار گیلان آب بود و آن را نوشید بعد گفت قبول نمودم این فاصله اندک اعتبار ندارد. اما اگر غذا خورد یا خواب شد یا با دیگری در کاری مشغول صحبت گردید بعد قبول نمود اعتبار ندارد و بیع صحیح نمی شود.

مسئله ۱۵۳- چهارم: باید فروشنده و خریدار به نحوی عقد بیع را بنمایند که سخن یکدیگر را در ایجاب و قبول بشنوند. اگر بیع به حضور شاهد باشد شاهدان و گواهان کفایت است به طوری که اگر یکی از آنها از شنیدن آنها انکار نماید سخنش قبول نشود. مثال: اگر گفت این کالا را به این مبلغ فروختم و یکی دیگری گفت قبول کردم بعد از جدا شدن فروشنده ادعاء نمود که من قبول کردن خریدار را نشنیدم یا خریدار گفت من مبلغ ثمن را نشنیدم دعوای هر دو بدون از شاهد قبول نمی شود.

شرط‌های بیع به طور تفصیل

مسئله ۱۵۴- شرط‌های بیع چهار قسم است. اول شرط صحیح شدن عقد بیع. بیع وقتی منعقد می گردد و صحیح می شود که محقق و موجود شود. دوم: شرط نافذ شدن بیع وقتی نافذ می شود که موجود گردد. سوم: شرط‌های صحیح شدن بیع بدون آنها صحیح نمی شود. چهارم: شرط لازم و حتمی شدن بیع که بدون آنها لازم نمی گردد.

شرط‌های منعقد شدن بیع

مسئله ۱۵۵- پنج نوع است. نوع اول به عقد کننده مربوط است و آنها سه شرط است.

اول: عاقد باید عاقل و هوشیار باشد، خرید و فروش دیوانه صحیح نمی شود.

دوم: باید شخص عاقد اهل تمیز باشد، بیع بچه که نفهمید و تمیز نکند صحیح نمی شود. و اما بچه که تمیز داشته باشد معنی خرید و فروش و احکام آن را بداند خرید و فروش وی صحیح می شود. ولی به اجازه ولی یا وصی یا اجازه خودش بعد از بالغ شدن

موقوف است.

شرط سوم: عقد کننده باید یکی نباشد بلکه زیادتراً باشد. بیع یک نفر صحیح و منعقد نمی شود بلکه ایجاب از یک شخص و قبول از دیگری باشد. مگر در صورتی که پدر بخواهد مال خود را برای طفل خود بخرد یا بفروشد در این صورت فروشنده و خریدار خودش می باشد.

وصی و قاضی مانند پدر است. ولی وصی شرط است که خرید و فروش وی به نفع صغیر باشد خرید و فروش فرستاده شده خریدار و فروشنده به طور تنهایی صحیح می شود.

نوع دوم

مسئله ۱۵۶- این نوع به عقد بیع تعلق دارد. برای بسته شدن و انعقاد بیع یک شرط است. و آن ایجابی است که موافق به قبول باشد. به این طریق که مشتری و خریدار همه چیزهایی را که فروشنده واجب و لازم گردانیده بپذیرد. هرگاه فروشنده گفت که این حویلی را به صد لک افغانی فروختم، بیع وقتی صحیح می شود که مشتری و خریدار بگویند که به این مبلغ آن را خریدم و قبول کردم اما اگر گفت به نود و نه لک قبول کردم بیع صحیح نمی شود.

مسئله ۱۵۷- نوع سوم: این نوع مربوط به مبیعه و کالا است و پنج شرط دارد.

شرط اول: مالی که می فروشد باید موجود باشد. بیع چیزی که موجود نباشد یا در حکم نابود (معدوم) باشد صحیح نیست مانند فروختن باری که در شکم حیوان باردار است. شرط دوم: باید مال فروشی از مالهایی باشد که مالکیت به آن تعلق گیرد. فروختن علف های مباح و لا مالک صحیح نمی شود.

شرط سوم: مال فروشی باید ملک فروشنده یا ملک مؤکل آن باشد، فروش مالی که ملک نباشد صحیح نمی شود اگرچه بعد از فروش آن را مالک شود، مگر بیع سلم که اگر بعداً او را مالک شد صحیح می شود.

شرط چهارم: باید مال فروشی شرعاً دارای قیمت باشد. فروش شراب و مانند آن

صحیح نیست. همچنین فروختن یک دانه گندم هم صحیح نمی شود زیرا قیمت و ارزشی ندارد.

پنجم: فروشنده بتواند در حال یا در زمان نزدیک به زمان حال مال فروشی را تسلیم نماید اگر قدرت تسلیم آن را نداشته باشد صحیح نمی شود.

نوع چهارم

مسئله ۱۵۸- این مربوط به محل بیع است باید ایجاب و قبول در یک جای باشد. اگر مجلس عقد بیع و محل آن یکی نبود بیع صحیح نمی شود. یعنی فروشنده و خریدار در حین عقد بیع باید حاضر باشند و همزمان عقد صورت گیرد فرقی ندارد که نشسته باشند یا ایستاده یا در حالت رفتار.

نوع پنجم

مسئله ۱۵۹- این نوع به شنیدن لفظ بیع ارتباط دارد. باید هر کدام از بایع و مشتری کلام و سخن یکدیگر را بشنود. این شرایط شرط های بسته شدن بیع است و دوازده شرط است، سه شرط مربوط به عاقد و یکی مربوط به عقد و پنج شرط مربوط به مال فروشی و یکی به محل بیع و یکی به شنیدن کلام است.

شرط های جاری شدن دو چیز است

مسئله ۱۶۰- اول: باید مال فروشی ملک فروشنده باشد یا بر آن ولایت و تصرف داشته باشد فروش مالی که به ملکش نباشد یا بر آن ولایت ندارد نافذ نمی گردد.

دوم: در مال فروشی دیگری غیر از بایع حق نداشته باشد. بیع مال گرویی و اجاره داده شده جاری و نافذ نمی شود زیرا در آنها مرتهن و مستأجر حق دارند.

شرایط صحت بیع

شرایط صحت بیع دو قسم است: اول شرط های عمومی که به همه افراد بیع تعلق دارد.

دوم: شرایط خاصه که به بعضی بیع ها ارتباط دارد.

شرط‌های عمومی نفاذ

مسئله ۱۶۱- این شرط‌ها عبارت است از همه شرط‌های منعقد شدن بیع که قبلاً ذکر شد. زیرا هر بیع که منعقد نشود صحیح نمی‌شود و عکس آن این طور نیست، زیرا بیع فاسد منعقد می‌شود و بعد از قبض نافذ هم می‌گردد بعضی مسائل دیگر هم است.

۱- باید بیع موقت نباشد اگر موقت باشد درست نیست. مثلاً می‌گوید این مال را برای یک روز فروختم.

۲- باید مال فروشی و قیمت آن به نحوی معلوم باشد که از نزاع و اختلاف جلوگیری نماید اگر مال نامعلوم را فروخت یا قیمت نامعلوم داد صحیح نمی‌شود. مثلاً یک عدد از رمه گوسفند با مبلغ بدون تعیین بفروشد صحیح نیست.

۳- باید بیع دارای فایده باشد فروختن کالای با ارزش یک هزاری به یک هزاری که به آن برابر است صحیح نیست.

۴- باید در بیع شرط فاسدی نباشد مانند این که شتر را می‌فروشد به شرطی که باردار باشد.

شرط‌های خصوصی

مسئله ۱۶۲

۱- در بیع صرف باید پیش از جدا شدن بایع و مشتری قبض و تسلیم صورت گیرد.

۲- در بیع مرابحه، تولیه و وضعیه قیمت خرید اول باید معلوم باشد.

۳- (شرط لازم شدن بیع) بیع وقتی لازم و قطعی می‌شود که در آن خیار نباشد، زیرا بیع به شرط خیار لازم نمی‌گردد.

۴- در بیع در مدت، باید وقت ثمن و قیمت معلوم باشد و در بیع منقول که خریده باید مبیعه قبض نماید بعد آن را بفروشد و فروختن دین پیش از قبض کردن فاسد است. همچنین است هم رنگ بودن مال فروشی و بدل آن در مالهای سودی.

هر لفظی که بر معنی خریدم و فروختم دلالت کند در بیع قبول گفته می‌شود مثلاً خریدار گفت این مال را از تو به هزار افغانی خریدم فروشنده گفت بلی یا پول را بیار یا این را انجام دادم بنا به قول اصح صحیح می‌شود.

مسئله ۱۶۳- یک رکن بیع اگر بیان شد و رکن دیگر در مجلس ایجاب قبول نگردید و شخص که قبول کند حاضر نبود بیع باطل است، مگر در صورتی که ایجاب توسط خط و یا فرستاده شده صورت گیرد. مثلاً فروشنده می نویسد، اما بعد: فلانی مال خود را به این مبلغ برایت فروختم. هرگاه خط به وی رسید و در همان مجلس گفت: خریدم صحیح می شود. یا فروشنده نفری را فرستاد و برای مشتری گفت. فروشنده می گوید که این مال خود را برای فلان که حاضر نیست به این مبلغ فروختم، برایش گفت که برو بگو، نفر وی به نزد مشتری رفت و سخن بایع را به وی گفت و در آن مجلس قبول نمود صحیح می شود. هرگاه ایجاب از طرف یکی از خریدار و فروشنده بیان گردید و دیگری در مجلس حاضر نبود وی می تواند از ایجاب خود بازگردد.

مسئله ۱۶۴- اجاره و بخشش نیز به خط و رسول صحیح می شود. مثلاً بخشنده نوشت که این مال را برایت بخشیدم و وقتی خبر به کسی که به او بخشیده است رسید در همان مجلس قبول نمود صحیح می شود. اینها طوری که از یک طرف توسط خط صحیح می شود از هر دو طرف نیز صحیح می شود. مثال خریدار نوشت فلان مال تو را به این مبلغ خریدم فروشنده نوشت من آن را فروختم صحیح می شود.

بیع تعاطی (دست به دست) یا داد و گرفت

مسئله ۱۶۵- بیع تعاطی عبارت از آن است که مشتری قیمت را بدون سخن زدن می نهد و مال فروشی را برمی دارد بدون حرف زدن با رضایت طرّیقین.

مسئله ۱۶۶- بیع تعاطی بنا به قول مفتی به از یک طرف نیز صحیح می شود مثال فروشنده و خریدار بر قیمت و ثمن اتفاق می کنند بعد خریدار مال خریده شده را می گیرد و به رضاء صاحبش بدون دادن ثمن و قیمت آن می برد یا خریدار پول را برای فروشنده می دهد و بدون تسلیم شدن مال فروشی می رود. اگرچه مال موجود و حاضر است این بیع لازم می گردد حتی در صورتی که یکی از آنها بازگردد او را جبراً به قبول آن آماده می سازد.

مسئله ۱۶۷- پنج هزار را به کسی که گندم می فروشد داد تا از وی گندم بگیرد، گفت: قیمت آن چند است؟ صاحب گندم گفت: صد کیلو به پنج هزار. مشتری چیزی نگفت. بعد خریدار درخواست گندم را از فروشنده نمود. وی گفت: فردا برایت می دهم و عقد در بین آنها جاری شد خریدار فردا آمد تا گندم را بگیرد نرخ گندم تغییر کرده بود. بایع (فروشنده) باید گندم را به نرخ اول برای مشتری (خریدار) تسلیم نماید. در این موضوع پنج مسئله ثابت می شود، اول: درست شدن بیع به داد و گرفت (تعاطی) دوم: جاری شدن آن در مال با ارزش و بی ارزش. سوم: انعقاد آن از یک طرف. چهارم: طوری که بر دادن مال فروشی تعاطی صحیح می شود به دادن قیمت آن نیز صحیح می شود. بیع تعاطی بدون از معلوم شدن مال فروشی صحیح می شود، زیرا قیمت پیش از شناختن مبیعه صورت گرفته است. در اجاره و صرف و اقاله نیز تعاطی صحیح می شود.

فارغ ساختن دکان‌ها (مغازه‌ها)ی سرقفلی

مسئله ۱۶۸- (و یفتی بلزوم خلوا الحوانیت فلیس لرب الحانوت اخراجه ولا اجارته لغیره ولو وقفاً انهی) (در المختار) از عبارت فوق دانسته می شود اگر صاحب دکان، دکان خود را برای شخصی به طور سرقفلی داد او را از دکان بیرون کرده نمی تواند و به دیگری به اجاره هم داده نمی تواند. در فتوای خیریه می آورد که ترجمه آن نقل می شود:

از تخلیه و فارغ نمودن دکان که در بیشتر دکان‌های اوقاف مصر و روم واقع است، سؤال شد که شخصی دکان را از مالک آن سرقفلی نموده، آیا حق خرید و فروش و سکنی آن را دارد یا نه؟ و هرگاه حاکم شرع «قاضی» به آن حکم نماید بر قاضی دیگری روا نیست که آن را بشکنند؟

جواب: در کتاب الاشباه و النظائر در قاعده ششم در بحث عرف خاص آمده است که بسیاری از علماء به اعتبار عرف خاص فتوا داده‌اند. بنابراین تخلیه دکان‌ها (سرفقلی) که در بعضی بازارهای قاهره واقع گردیده برای کسی که دکان را گرفته و حقش در آن ثابت گردیده فتوای مناسبی است. مالک دکان او را از دکان بیرون کرده نمی تواند و اجاره و کرایه آن به

دیگری درست نمی شود ولو که وقف هم باشد.

در وقت ساختن و بناء بازار غور سلطان غوری دکان هایی را به طور سرقفلی و فارغ ساختن آنها به مردم داد و از هر دکان مبلغ معینی را از آنها گرفت و آن را در کتاب وقف نوشت. (ا۱).

محمد بن محمد بلال حنفی رساله جداگانه ای در روا بودن خلو و سرقفلی نوشته و دلائل زیادی را ذکر نموده که واضح ترین آنها دلیل آتی است که از کتاب واقعات ضریری نقل نموده است: شخصی به دستش دکانی بود وی از آنجا رفت، متولی وقف موضوع را به قاضی عرض نمود، قاضی امر نمود که دروازه دکان بازگردد و به اجازه داده شود. متولی این کار را کرد و دکان را به اجازه داد بعد آن شخص آمد، او از همه به دکان خود حق دارتر است. و اگر دکان سرقفلی داشته باشد حق خود آن است و نیز اختیار دارد اگر می خواهد اجازه را فسخ کند. و دکان خود را تصرف نماید و اگر می خواهد اجازه را اجازه دهد و بدل اجازه را از مستأجر بگیرد و مستأجر اگر راضی باشد قیمت آن را بدهد. ورنه امر شود تا دکان را تخلیه نموده به وی تسلیم نماید. صاحب منح الغفار بعد از نقل گفته واقعات می گوید: این مسئله را شیخ ما در قواعد خود نقل نموده ولی عبارت واقعات ضریری بعضاً بر مدعی دلالت می کند.

مسئله ۱۶۹- فتاوی خیریه در همین جا به تأیید این موضوع از علماء چنین نقل قول می کند:

علماء ما تصریح نمودند که برای کسی که در زمین وقف به اجازه واقف بناء می نماید و نهال شانی می کند و ... حق قرار می باشد و زمین باید به دستش باقی بماند.

کتاب بحر الرائق و منح الغفار از کتاب قنیه نقل می کنند و در حاوی زاهدی نیز تذکر یافته است: زمین وقفی را اجازه نموده و در آن نهال شاند یا بناء نمود بعد مدت اجازه اش گذشت مستأجر می تواند زمین را به اجر مثل تسلیم دارد به شرطی که ضرری نداشته باشد. اگر موقوف علیهم به غیر از کندن نهال و بناء به دیگر چیزی راضی نبود نمی تواند آنها را قطع نماید (ا۲) در کتاب خانیه در مواضع بسیاری فروش سکنی دکان (سرقفلی) ذکر شده

است. و در فصل سیزدهم جامع الفصولین که از کتاب ذخیره نقل می‌نماید تذکر یافته است. و در فتاوی کبری، خلاصه، بزازیه و در بیشتر کتاب‌های فتاوی به آن تصریح شده است و آن عبارت از خریدن سکنی (نشیمن) دکان وقف می‌باشد.

در بعضی نسخه‌ها نوشته است: شخصی دکان وقف را سرقتی نمود، متولی به وی گفت من اجازه نشستن را برایت ندادم و گفت دکان را تسلیم کن. اگر به شرط ماندن در دکان خریده بود به کسی که از آن خریده رجوع نماید و پول خود را بگیرد ورنه به قیمت یا به کم نمودن آن به بایع رجوع کرده نمی‌تواند. (اھ)

در جامع الفصولین و قنیه و خلاصه می‌آورد: مستأجری در زمین وقف تعمیری بناکرد یا نهال شاند، حق ماندن و قرار برایش ثابت می‌شود و این را به نام کردار یاد می‌نمایند و به دادن اجر مثل در آن باقی می‌ماند. صاحب خیریه در اخیر این مسئله می‌گوید، غرض از آوردن این تفصیل در این جا قطعی بودن حکم نیست بلکه تا به واسطه حکم علم و یقین به از بین رفتن اختلاف ثابت شود. به نحوی که شرایط آن به گرد آمدن اطراف ششگانه آن که ارکان هر حادثه است تکمیل گردد. و آن شش چیز عبارت از حکم و محکوم به و محکوم له و محکوم علیه و حاکم و طریق حکم می‌باشد. هرگاه بعد از وجود شرایط صحت و لزوم آن از مالک بر آن حکم شود صحیح و لازم می‌گردد و اختلاف از بین می‌رود. چنانچه در مانند آن ثابت و دانسته شده است. زیرا این حکم مخالف کتاب و سنت و اجماع نمی‌باشد. خصوصاً در این مسئله که طرف احتیاج و ضرورت مردم بالخاصه در شهرهای مشهور مانند مصر و مدینه الملک است. زیرا ایشان این بیع را رواج داده‌اند و به آن معامله می‌نمایند.

و برایشان منفعت بسیار عمده است و شکستن و نابود ساختن آن برایشان ضرر کلی است. در حالی که رسول اکرم ﷺ آسانی و تخفیف را برای امت خویش دوست داشتند «الدین یسر» و در این مسئله کدام ضرر دین و ننگ عاری برای مسلمان نمی‌باشد. (والله اعلم) ترجمه از کتاب فتاوی خیریه به طور اختصار صحه ۲۹۰۳ مسائل خلو. اگر کسی راجع به این موضوع تفصیل بیشتری می‌خواهد به رد المختار بحث خلو الحوائت رجوع کند.

بایع و مشتری نمی‌توانند بیع را در بعضی از مال فروشی قبول کنند

مسئله ۱۷۰- بایع نمی‌تواند در بعضی میبعه بیع را قبول کند و در بعضی نکند. مثلاً اگر مشتری گفت این پارچه‌ها را به ده هزار خریدم بایع نمی‌تواند بیع را در بعضی پارچه‌ها قبول کند و در بعضی نکند. زیرا مشتری به جدا ساختن عقد بیع و دو عقد ساختن آن راضی نمی‌شود زیرا غرض و حاجت وی به تمام آنها حاصل می‌شود نه به بعضی. اگر بیع در بعضی لازم شود مالش صرف می‌شود و حاجتش برآورده نمی‌گردد. اما اگر بایع بیع را ایجاب نمود مشتری نمی‌تواند در بعضی مال فروخته شده قبول نماید، زیرا به جدا ساختن عقد و تفریق آن ضرر می‌کند، چون عادت چنان است که معامله گران مال سره و پایه را با هم مخلوط می‌سازند تا مال پایه به همراه سره به فروش برسد. اگر بیع لازم شود مشتری مال سره و خوب را می‌گیرد و پایه و پست را می‌گذارد و این ضرر محض است برای بایع. اگر بعضی را که قبول می‌کند حصه معلوم از قیمت داشته باشد، بیع صحیح می‌شود. مثلاً می‌گوید: این دو پیمان را به ده هزار فروختم. مشتری می‌گوید یکی از آنها را قبول نمودم. بایع به آن راضی گردید، بیع صحیح می‌شود. زیرا قیمت آنها به اعتبار اجزاء تقسیم گردیده حصه هر کدام از دو پیمان معلوم است که پنج هزار است.

وحدت عقد و صفقه و جدا بودن آن

مسئله ۱۷۱- هرگاه خرید و فروش و قیمت یکی باشد به این طریق که قیمت را به طور جمع بیان می‌کند، فروشنده و خریدار یکی باشد، صفقه حسب قیاس و استحسان یکی است و در صورتی که قیمت جدا جدا باشد و برای هر کدام قیمت جداگانه بیان کند و باقی یکی باشد صفقه یکی است. به این طریق که بایع می‌گوید: این ده پارچه را هر کدام به ده هزار افغانی فروختم صفقه و عقد بیع یکی است.

همچنین اگر فروشنده یکی است و خریدار دو تا است و قیمت به طور جمع بیان می‌شود صفقه یکی می‌شود. مثلاً بایع برای دو نفر می‌گوید این را به شما به این قدر فروختم و هر دو مشتری و خریدار می‌گویند این را از تو خریدیم.

تفریق صفقه (جدا بودن عقد)

مسئله ۱۷۲- اگر برای هر کدام از مال فروشی قیمت علی حده تعیین و بیع یا شراء مکرر شود و بایع و مشتری یکی نباشد مثلاً بایع این طور می گوید: این پارچه ها را برایت فروختم و این را به ده هزار و آن را به پنج هزار یا مشتری می گوید: این پارچه ها را از تو خریدم این را به ده هزار و آن را به پنج هزار، این بیع به اتفاق علماء جدا جدا است و دو بیع است. اما اگر قیمت جدا باشد ولی لفظ بیع و شراء را تکرار نکرد و عقد کننده گان یکی نبود از یک طرف یا از دو طرف دو نفر بودند بنا به قول امام که استحسان هم گفته اند یک عقد است. صفقه لغتاً نهادن دست بالای دست است. و در اصطلاح عبارت از خود عقد است.

مسائل خیار

مسئله ۱۷۳- خیار در بیع و غیره عبارت است از جستجوی مروت از دو امر که در آن اختیار دارد. در بیع عبارت از فسخ یا قبول آن است. عقد کننده در بین این دو امر مخیر است.

حکمت روا شدن خیار

مسئله ۱۷۴- اصل و اساس در بیع آن است که وقتی شرایط آن تکمیل شود لازم و قطعی گردد ولی در مسائل خیار از آن صرف نظر شده به واسطه باقی ماندن اتحاد و دوستی بین مردم و دفع بغض و کینه از بین ایشان. زیرا گاهی انسان به واسطه علت خاص مالی می خرد یا می فروشد، به نحوی که اگر آن علت از بین برود از خرید و فروش خویش پشیمان می شود. البته این ناراضی و پشیمانی بسا اوقات منجر به حقد، کینه، نزاع و خصومت و دیگر نارسائی ها و مفسده ها می گردد.

مفسده که دین اسلام از آن منع و آن را نکوهش نموده است. از این رو شارع حکیم برای عقد کننده و معامله گر راجع به معامله اش فرصت داده که در آن از احتیاط کار گرفته و در یک مدت صحیح و جو آرامی راجع به معامله خویش فکر و مشوره نماید، تا بعد از این

مدت در پشیمانی اش عذری باقی نماند و کار خیر و نیکی را که بعد از تفکر و غور و مشوره به آن موافق گردیده اختیار نماید. و دچار زیان در معامله خویش نگردد.

خیار مجلس

مسئله ۱۷۵- حنفی ها و مالکی ها بر نابودن خیار مجلس اتفاق دارند، ولی احناف می گویند: در صورتی که خیار مجلس را شرط کند ثابت می شود. مالکیه می گویند: اگر خیار مجلس را شرط نماید بیع فاسد می گردد. اینها این حدیث شریف را «البیعان بالخیار مالم یتفرقا» که روایتش صحیح و اسنادش درست است مورد عمل قرار نمی دهند. چون عمل اهل مدینه مبارکه برخلاف آن است و بر آن مقدم است. زیرا عمل اهل مدینه مبارکه در حکم متواتر و این حدیث شریف خبر واحد است. فایده ظن را می دهد نه یقین از این رو خبر اهل مدینه بر آن ترجیح دارد و مقدم است.

خیار شرط

مسئله ۱۷۶- خیار شرط برای فروشنده، خریدار، برای یکی از آنها و برای شخص بیگانه صحیح می شود. هرگاه یکی از بایع و مشتری خیار را برای شخص اجنبی و بیگانه شرط نمودند خیار خودشان از بین نمی رود، بلکه با شخص بیگانه در خیار شریک می باشند. هرگاه آن شخص بیگانه بیع را اجازه داد یا او را شکستاند و عاقدی که او را نائب خود قرار داده با وی موافقت نمود بدون گفتگو صحیح می شود. اما اگر عاقد موافقت نکرد نائب بیع را اجازه داد و اصیل و عاقد بیع را فسخ نمود، برای هر کدام که پیشتر اقدام نمودند عملی می شود. اما اگر هر دو با هم سخن گفتند و سابق تر آنها دانسته نمی شد بنا به قول صحیح فسخ بر اجازه بیع مقدم است.

شرط خیار از طرف وکیل صحیح می شود

مسئله ۱۷۷- هرگاه شخص دیگری را وکیل کرد تا برایش کالایی بخرد و او را به شرط خیار امر نکرد وکیل کالا را به شرط خیار برای مؤکل خود یا برای خود یا برای بیگانه خرید

صحیح است.

اما اگر او را امر نمود که به شرط اختیار برایم کالا را بخر و وکیل اختیار را برای خود شرط نمود صحیح نمی شود. اگر در همین صورت بدون اختیار خرید بیع بر وکیل جاری می شود نه بر موکل. اگر او را امر نمود که کالا را به اختیار شرط بفروشد وی آن را بدون شرط فروخت بیع اساساً باطل است.

مسئله ۱۷۸- اختیار شرط در عقد لازمی که احتمال فسخ را داشته باشد صحیح می شود. فرقی ندارد که از یک طرف لازم باشد یا از هر دو طرف. در وصیت اختیار شرط صحیح نمی شود زیرا عقد لازمی نیست وصیت کننده تا زنده است می تواند رجوع کند و موصی له می تواند قبول کند یا نکند. عاریة و ودیعة مانند وصیت نیست در آن اختیار درست نیست. در عقدهایی که احتمال فسخ را ندارد اختیار صحیح نمی شود مانند نکاح، طلاق، خلع بدون مال.

عقدهایی که اختیار شرط در آن صحیح است شانزده عقد است

مسئله ۱۷۹

- ۱- اجاره، آن عقد لازم است که احتمال فسخ را دارد.
- ۲- مزارعه.
- ۲- مساقاة، زیرا آنها اجاره است.
- ۴- تقسیم، زیرا نسبتاً بیع گفته می شود.
- ۵- صلح نمودن از مال.
- ۶- خلع بر مال، به شرطی که زن اختیار را شرط کند زیرا عوض از جانب زن مال است احتمال فسخ را دارد.
- ۷- گروی، در صورتی که راهن شرط کند زیرا احتمال فسخ را دارد و از طرف گرو دهنده لازم است.
- ۸- کفالت به مال یا به نفس، اختیار برای مکفول له و کفیل صحیح می شود.

۹- حواله برای حواله گیرنده (محتال) و محتال علیه یعنی حواله داده شده، بر آن خیار درست است.

۱۰- در ابراء از دین خیار درست می شود، اگر گفت برای تو ابراء دادم به این طریق که برای من خیار باشد.

۱۱- شفع است.

۱۲- وقف است، ولی تنها امام ابو یوسف رحمته الله خیار را در آن صحیح می داند.

۱۳- کتابه به مال.

۱۴- آزاد ساختن به مال.

۱۵- بیع.

۱۶- مضاربه

عقد های ده گانه که در آن خیار صحیح نیست

مسئله ۱۸۰- ۱- نکاح، ۲- طلاق به مال و به غیر مال، ۳- قسم، ۴- نذر، ۵- صرف، ۶- سلم، ۷- اقرار، ۸- وکالت، ۹- وصیت، ۱۰- هبه بلا عوض.

خیار شرط از نگاه مدت سه قسم است

اول: به اتفاق فاسد است و بر دو نوع است.

نوع اول: کسی که خیار دارد می گوید: این مال را به این طور که چند روز یا همیشه برایم خیار باشد خریدم. این قسم به اتفاق فاسد است.

نوع دوم: می گوید: من این را که برایم خیار باشد خریدم، کدام مدتی را بیان نمی کند در این نوع اگر خیار پیوست به عقد باشد بیع را فاسد می سازد.

اما اگر پیوست نباشد مثلاً بیع را عقد می کند بعد از مدتی برایش می گوید که خیار برای تو ثابت است در همان مجلس خیار برایش ثابت می گردد.

اگر خیار را پیش از عقد قرار دهد اعتبار ندارد.

قسم دوم: به اتفاق جایز است و آن عبارت از آن است که سه روز یا کمتر مدت خیار را

تعیین می‌کند. اما اگر مال را خرید که به سرعت فاسد می‌گردد بنا به استحسان باید من له الخيار مجبور گردد که یا بیع را فسخ نماید و یا مبیعه را بگیرد و برایش گفته شود که قیمت از تو نیست تا بیع را اجازه دهید یا مبیعه به نزد تو فاسد گردد تا ضرر از هر دو طرف دفع گردد.

مسئله ۱۸۱- اگر خیار را از سه روز زیادتر شرط نمود به نزد امام ابو حنیفه رحمته الله صحیح نیست عقد فاسد یا موقوف می‌شود. هر کدام از بایع و مشتری می‌توانند آن را فسخ کنند اما اگر کسی خیار را در مدت سه روز و در شب چهارم عقد را اجازه داد صحیح می‌شود. خیار نقد نیز همین حکم را دارد. مثال کالای خرید و شرط نمود اگر تا سه روز قیمت آن را ندادم کالایش را می‌دهم این شرط درست است اگر پیسه (پول) را در مدت آن نداد بیع فاسد و کالا را که به حالش باقی بود پس دهد. اما اگر در آن تصرف کرده مثلاً او را فروخته بود و قیمت را به وقت آن نداده بود بیع اول صحیح، باید قیمت آن را بدهد. اگر مالی را خرید به این طور که اگر پول آن را تا چهار روز ندادم بیع منحل است، در نزد امام ابو حنیفه رحمته الله صحیح نیست و عقد فاسد یا موقوف است و هر کدام حق فسخ را دارد مگر در صورتی که در بین سه روز، قیمت و ثمن آن را بدهد عقد صحیح می‌گردد.

برای بایع مانند مشتری خیار نقد صحیح می‌شود مثال اگر مالی را فروخت و پول را گرفت بر این که اگر تا سه روز آن را رد نمود بیع در بین آنها نیست، این شرط صحیح می‌شود اما تا چهار روز صحیح نمی‌شود.

آیا کالا در زمان خیار از ملک بایع بیرون می‌شود؟

مسئله ۱۸۲- اگر خیار برای بایع باشد به اتفاق علماء مال از ملکش بیرون نمی‌شود. و ثمن (پیشه‌ها) از ملک مشتری بیرون می‌شود. ولی در این که به ملک بایع داخل شود اختلاف است و در این حالت اگر مشتری مال و جنس را قبض نمود و به دستش هلاک شد قیمت آن را باید به بایع بدهد و قیمت آن از روز قبض معتبر است نه از وقت که هلاک شده است. مشتری باید در همین حالت جنس را به بایع رد نماید قیمتش افزوده باشد یا کم هلاک شدن مبیعه و مال در حینی که بیع باقی است یا در حین فسخ فرقی ندارد. اگر بایع در

مدت خيار بیع را فسخ نمود و جنس در نزد مشتری باقی بود و هلاک شد مشتری باید قیمت آن را برای بایع پرداخت کند. اما اگر مدت خيار گذشت و بیع را فسخ نکرد بعد جنس به نزد مشتری هلاک شد باید ثمن و پيسه آن را مشتری بدهد زیرا به گذشت مدت خيارش ساقط و بیع جابجا می شود.

مسئله ۱۸۳- اگر به دست بایع جنس و مال عیبی شد و قیمت آن کم گردید خيارش از بین نمی رود زیرا این عیب به فعل بایع نشده است، پس مسئول نمی باشد. آری مشتری در این صورت خيار دارد اگر می خواهد جنس را به قیمتش بگیرد و یا بیع را فسخ نماید. اما اگر عیب به فعل بایع شده باشد باید به اندازه نقصان که در مبیعه و جنس وارد شده از ثمن آن برای مشتری بدهد. اگر مبیعه و جنس به دست بایع هلاک شد و خيار از طرف وی بود بیع فسخ می شود بایع و مشتری کدام مسئولیتی ندارند و بر هیچ کدام چیزی لازم نمی شود.

مسئله ۱۸۴- اگر خيار برای مشتری یا بیگانه باشد بنا به اتفاق علماء ثمن و پول از ملک مشتری بیرون نمی شود و مبیعه از ملک بایع خارج می گردد، ولی بنا به مذهب امام مبیعه به ملک مشتری داخل نمی شود. بنا به قول عنایه قول امام ترجیح دارد، و فتح القدیر نیز او را مرجع و معمول قرار داده یعنی باید به قول امام رجوع شود نه به قول یاران. زیرا اگر مبیعه به ملک مشتری داخل نشود و ثمن هم از ملکش بیرون نگردیده اجتماع بدلین در ملک یکی از بایع و مشتری می شود و این موضوع از نظر شریعت در باب معاوضه اصل و اساسی ندارد، زیرا معاوضه برابری و مساوات را بین متعاقدین می خواهد. اما اگر مشتری در مدت خيار تصرف نمود تصرفش صحیح و این تصرف در معنی اجازه بیع است به ملک مشتری داخل باشد یا نباشد. زیرا هرگاه مبیعه را قبض نمود و به دستش هلاک شد در حالی که خيار داشت مشتری باید ثمن و پول تعیین شده را به بایع بپردازد و به عکس آن صورتی که خيار برای بایع باشد و مبیعه به نزد مشتری هلاک شود مشتری باید قیمت آن را بپردازد نه ثمن را. فرق بین ثمن و قیمت ثمن آن پول است و یا چیز دیگری که آن را در بدل جنس خریده شده تعیین و متعاقدین به آن راضی می شود و قیمت عبارت از ارزش مال است

بدون کم و زیاد.

مسئله ۱۸۵- اگر به دست مشتری که خیار دارد بر مبیعه عیبی پیدا شد عیبی که از بین رفتن آن ممکن باشد و در مدت خیار از بین برود خیار مشتری باقی است. اما اگر در مدت خیار از بین نرفت عقد لازم می شود.

اگر از عیب‌هایی بود که از بین رفتن آن ممکن نبود و به دست مشتری پیدا شده بود و خیار هم داشت ثمن آن بر مشتری لازم می شود نه قیمت آن. فرقی نمی کند که عیب به آفت آسمانی و یا به فعل مشتری یا به فعل دیگری به وجود آمده باشد. زیرا رد آن درست نیست به واسطه که او را سالم قبض نموده است و در صورت هلاک شدن نیز ثمن آن لازم می شود. زیرا هرگاه به هلاکت نزدیک شد رد آن دشوار و ثمنش لازم می گردد.

مسئله ۱۸۶- اگر مبیعه به فعل بایع عیبی شد و خیار برای مشتری باشد امام اعظم و امام یوسف علیهما السلام می گویند که بیع لازم و مشتری به نقصان قیمت به واسطه عیب به بایع رجوع کند. به شرطی که مبیعه ذات القیم باشد مانند حیوان، متاع، زمین و ... و اگر مثلی باشد مانند نقره و بایع او را عیبی نمود برای مشتری درست نیست که نقصان را از بایع بگیرد. مثلاً اگر مبیعه انگوی نقره باشد و مشتری که خیار دارد او را قبض نمود و بایع او را شکستاند در این صورت برای مشتری روا نیست که نقصان ثمن او را از بایع نقداً بگیرد. بلکه می تواند که او را نگهدارد بدون مطالبه نقصان یا او را تسلیم کند و مثل آن را بخواهد یا قیمت آن را.

اگر خیار برای بایع و مشتری باشد

مسئله ۱۸۷- اگر هر دو خیار را برای خود گذاشتند به اتفاق مبیعه و ثمن از ملکشان بیرون نمی شود. هرگاه در مدت خیار یکی از آنها بیع را فسخ نمود بیع فسخ می شود. اگر یکی اجازه داد بیع نسبت به آن لازم و خیار دیگر باقی می ماند. هرگاه اجازه و فسخ از هیچ کدام موجود نشد بلکه سکوت نمودند و مدت خیار گذشت بیع لازم می شود. اگر یکی

اجازه داد و دیگر آن فسخ نمود بیع فسخ می شود فرقی ندارد که فسخ پیش باشد یا اجازه. اگر مبیعه پیش از قبض مشتری هلاک شد بیع باطل می شود و ثمن اگر عین و مال باشد و پیش از قبض بایع هلاک گردید، نیز بیع باطل می شود. اگر مبیعه یا ثمن بعد از قبض هلاک گردید بیع باطل می شود ولی بر کسی که قبض نموده قیمت آن لازم می شود. اگر زیادتی از مبیعه در مدت اختیار پیدا شد مثلاً مبیعه گوسفندی بود بره آورد در مدت اختیار موقوف می ماند اگر بیع تمام شود از مشتری است و رنه از بایع است.

آیا در روزهای اختیار بایع مطالبه ثمن را کرده می تواند یا خیر؟

مسئله ۱۸۸- هرگاه کالایی را به شرط اختیار خرید بایع (فروشنده) نمی تواند ثمن را از مشتری طلب کند مگر بعد از گذشت مدت، اختیار چنانکه مشتری نمی تواند. هیچ یکی از متعاقبین دیگر را مجبور ساخته نمی تواند. اگر مشتری (خریدار) ثمن را به بایع تسلیم نمود بایع مجبور است که مبیعه را به مشتری تسلیم نماید. بایع که اختیار دارد ثمن را قبض نموده و به تسلیم نمودن مبیعه راضی نبود باید جبراً ثمن را به مشتری بازگرداند. هرگاه مشتری مبیعه را تسلیم شد حق تصرف را به آن ندارد اگر در روز اختیار تصرف نماید باطل است چنانکه بایع همین طور است.

شخصی یک جنس غیر معین را از چند جنس می خرد

مسئله ۱۸۹- مشتری پارچه ای را از بایع خریدار شد بایع سه پارچه را به وی داد و پول هر کدام را بیان نمود و گفت این پارچه به ده هزار و این پارچه به بیست هزار و این پارچه به سی هزار و بعد گفت هر کدام را که پسند نمودید برای فروشتم مشتری هر سه پارچه را تسلیم شد و به نزدش ضایع گردید و از بین رفت در این صورت چهار صورت است: اول: هر سه پارچه به یک بار تلف می شود و یا یکی بعد از دیگری لاکن اول آنها معلوم نیست مشتری باید قیمت هر سه را بدهد.

صورت دوم: همه به یک بار هلاک گردید یا یکی بعد از دیگری ولی مشتری پارچه اول را که هلاک شده می دانست مشتری باید قیمت پارچه اول را بپردازد و دو پارچه دیگر به

نزدش امانت است ضمانتی به ذمه وی لازم نمی شود.

صورت سوم: دو پارچه تلف می شود و یکی باقی می ماند مشتری باید نصف ثمن آن دورا بدهد و پارچه سوم به نزدش امانت است به صاحبش رد نماید.

صورت چهارم یک پارچه ضایع می شود و دو پارچه دیگر باقی است مشتری باید قیمت پارچه هلاک شده را بپردازد و دو پارچه باقی مانده را رد نماید.

هر مالی را که مشتری به نیت خریدن قبض کند و خیار هم داشته باشد و ثمن هم برایش معلوم است و معارض در آن نیست اگر به نزدش هلاک شود قیمت آن را باید بدهد. اما اگر خودش او را هلاک نمود بنا به تحقیق ثمن آن را باید بپردازد و قیمت آن از روز قبض آن اعتبار دارد. اما اگر به نیت خریدن مال را قبض نکرد بلکه برای دیدن آن را گرفت، مثلاً بایع گفت این پارچه به ده هزار مشتری گفت بیار تا ببینم یا رفیق من ببیند بعد آن پارچه هلاک می شود، بر بایع هلاک می شود و بر مشتری چیزی نمی شود، زیرا او را به قصد دیدن گرفته نه به قصد خریدن. اما اگر گفت بده او را خوش نمودم می گیرم در این صورت اگر هلاک شود قیمت آن لازم می شود زیرا به قصد خریدن او را گرفته است.

مسائل خیار عیب

مسئله ۱۹۰- هرگاه مشتری در مبیعه عیبی را دید می تواند بیع را فسخ کند و باطل سازد. این قدرت فسخ عبارت از خیار عیب است. عیب بر دو قسم است. اول عیبی که به فعل بایع پیدا شده است، مانند خلط کردن آب به شیر و روغن به زیت.

دوم عیب طبیعی آشکار، مانند لنگی حیوان و ناتوانی آن در بردن بار و یا عیب طبیعی درونی و پوشیده، مانند خراب شدن درون و مغز جوز یا بادام.

عیبی که مبیعه به واسطه آن رد می شود

مسئله ۱۹۱- هر عیبی که قیمت مبیعه را کم نمود یا غرض صحیح مشتری را حاصل نمی کرد عیبی است که مشتری به واسطه آن مبیعه را رد کرده و پس داده می تواند.

مثال نقصان قیمت: اسبی را خرید که در حین سوار شدن صاحب خود را نمی گذاشت

که سوار شود یا می‌گزید یا لگد می‌زد.

مثال فوت شدن غرض صحیح، گوسفند را برای قربانی خرید بعد دید که گوشش به نحوی بریده است که به قربانی درست نمی‌شود این عیب اگرچه از قیمت گوسفند کم نمی‌شود و کم نمی‌سازد ولی غرض و هدف مشتری را که صحت قربانی است برآورده نمی‌سازد.

شرط‌های رد بیع به عیب

مسئله ۱۹۲- اول شرط است که در مثل مالی که می‌خرد غالباً از آن عیب سالم باشد. مثال اسبی را خرید و خصی بود و این عیب است زیرا اکثراً اسب از آن سالم است. اگر مالی بود که اکثراً در آن عیب وجود داشت به آن عیب رد کرده نمی‌تواند. مثال گوسفند حلال گوشت خریده که اکثراً خصی است، خصی بودن در آن عیب نمی‌باشد زیرا او را چاق‌تر می‌سازد. اگر عیبی بود که به سختی دور ساخته می‌شد می‌تواند آن را رد نماید. اما اگر عیبی بود که به آسانی برداشته می‌شد عیبی گفته نمی‌شود مثال پارچه ناپاک را خرید که به شستن قیمت آن کم نمی‌شود و این عیبی نیست که به واسطه آن پارچه پس داده شود زیرا بدون زحمت عیبش برطرف می‌شود.

مسئله ۱۹۳- عیبی که مشتری در مبیعه می‌یابد پیش از تسلیم به مشتری پیدا شده یا بعد از آن. اول عبارت از آن است که مشتری مالی را خرید در آن عیبی بود که قیمتش به واسطه آن کم می‌شد و به نزد بایع پیدا شده بود این مسئله پنج وجه دارد: اول عیب مذکور بعد از عقد بیع به دست بایع پیدا شده است در این حالت مشتری خیار دارد و می‌تواند که بیع را واگذار شود یا به اندازه نقصان عیب از پول آن کم نماید.

مسئله ۱۹۴- دوم: عیب که به فعل مشتری پیدا شود باید ثمن مبیعه را به بایع بپردازد اگر بایع مبیعه را به واسطه آن مشتری ثمن آن را نداده بود تسلیم نکرد و بعد عیب دیگری غیر از عیبی که به نزد بایع پیدا شده بود به فعل مشتری ظاهر گردید، مشتری می‌تواند آن را به

واسطه عیبی قدیم رد نماید و مکلف بدان ثمن نمی شود، ولی باید نقصان عیبی که به فعلش پیدا شده غیر از عیب قدیمی که به نزد بایع پیدا شده بود برای بایع پردازد.

مسئله ۱۹۵- سوم: عیب به فعل شخصی بیگانه غیر از بایع و مشتری در مبیعه پیدا شده در این صورت مشتری اگر می خواهد مبیعه را به کل ثمن آن بگیرد و عوض نقصان که بر مبیعه وارد گردیده از بیگانه اخذ نماید و اگر می خواهد مبیعه را رد نماید و ثمن خود را از بایع بگیرد.

مسئله ۱۹۶- چهارم: عیب به آفت طبیعی پیدا شده مشتری می تواند آن را رد نماید و پैसे خود را بگیرد و اگر می خواهد مبیعه را بگیرد و به قدر نقصانی که از عیب پیدا شده از ثمن کم کند و اگر در این حالت به عیبی دیگری که به نزد بایع پیدا شده بود آگاه شد به عیب قدیم او را رد کرده نمی تواند زیرا فعلاً دو عیب پیدا کرده در حالی که به عیبی قدیمی که به نزد بایع موجود گردیده رد کرده می توانست.

مسئله ۱۹۷- پنجم: عیب به فعل خود مبیعه پیدا شود مثلاً غلام را خرید او خود را عیبی کرد حکم این مسئله مانند مسئله چهارم است.

مسئله ۱۹۸- دوم عیبی که بعد از قبض مشتری پیدا شده و این نیز پنج وجه دارد: اول عیب به فعل مشتری پیدا شده، دوم به آفت سماوی، سوم به فعل معقود علیه، چهارم به فعل بایع، پنجم به فعل اجنبی.

در اول، دوم و سوم در صورتی که به غیر از عیبی که به نزد مشتری پیدا شده عیب دیگری نیز به نزد بایع داشته به عیب قدیمی آن را رد کرده نمی تواند. زیرا عیب جدید به همراه عیب قدیم معارض می شود. مشتری می تواند نقصان عیبی را که به نزد بایع عارض شده از وی بگیرد، مگر در صورتی که فروشنده با نقصانی که به عیب جدید پیدا شده راضی باشد و آن را قبول کند.

مسئله ۱۹۹- چهارم و پنجم آن است که عیب به فعل بایع و یا بیگانه بعد از قبض مشتری پیدا شده است. اگر عیب قدیمی دیگری به غیر از عیبی که به فعل بایع یا بیگانه پیدا شده داشت مبیعه را رد کرده نمی تواند. بلکه به هر کدام از بایع و بیگانه نقصان عیبی که به فعل شان در مبیعه پیدا شد برای مشتری بپردازد زیرا این نقصان به واسطه خیانت آنها به وجود آمده است.

ضروری که به سبب عیب، دادن آن لازم است

مسئله ۲۰۰- فرق بین قیمت مبیعه در حالت صحت و عیب نسبت به ثمن آن می باشد. مثلاً کالایی را به چهل هزار افغانی خرید و قیمت آن در واقع همین است، بعد در آن عیب پیدا شد و قیمت آن ده یک کم شد و سی و شش هزار باقی می ماند به همان اندازه از ثمن آن که چهار هزار است کم می شود، باقی ۳۶ هزار می ماند. کسانی که قیمت مال تعیین می کنند و نفر باشند و به لفظ شهادت به نزد بایع و مشتری خبر دهند، اشخاصی باشند که به قیمت اشیاء آگاهی داشته باشند.

برائت بایع از عیب

مسئله ۲۰۱- از شرایط رد بیع شرط عدم برائت از عیب می باشد و این که عیبش پیش از فسخ بیع از بین نرود و اگر پیش از فسخ از بین رفت بیع فسخ نمی شود. برائت و خلاص بودن بایع از هر عیب، عیب عام باشد یا خاص و برائت بایع باشد یا مبیعه. مثال اول می گوید: این حویلی را برایت فروختم به این طور که من از هر عیبی خلاص باشم یا این حویلی تل خاکی است یا این اسب را فروختم در حالی که نافرمان و لگد زننده است. اگر به همین طور خرید و در آن عیبی آشکار شد مشتری رد کرده نمی تواند زیرا با همه عیب ها او را قبول نموده است.

اگر بایع از عیب مخصوص او را برائت داد مثلاً گفت: این اسب را فروختم در حالی که سرکش است و مشتری قبول نمود به این عیب مشتری او را رد کرده نمی تواند.

برائت مبیعه از عیب

مسئله ۲۰۲- بایع می گوید این حیوان را فروختم به این طور که هیچ عیبی در آن نمی باشد مشتری آن را به آن شرط خرید هرگاه عیبی قدیمی به آن ظاهر شود رد کرده می تواند.

هرگاه گفت این حیوان را که از هر مرضی پاک و خلاص است برایت فروختم، هر مرضی که به عرف و عادت معتبر باشد همان اعتبار دارد و نظر به عرف وقت و مقتضی لغت، عموم مرض مراد است، مرض ظاهری و باطنی.

شرط برائت از عیبه شامل عیب های پیش از عقد و بعد از عقد، پیش از قبض مشتری را می شود. حتی اگر حیوان را به شرطی که به هیچ عیبی مسئولیت نداشته باشد یا به عیب معین که در حین عقد بیع عیب نداشت و بعد از عقد پیش از تسلیم دادن به مشتری به آن عیبی پیدا شد، مشتری به آن عیب تازه او را پس داده نمی تواند. طوری که به عیب قبلی نمی تواند، زیرا شرط برائت او را شامل می شود.

اما اگر برائت از عیب موجود را شرط نمود شامل عیب تازه به اجماع نمی شود. اگر گفت من این مال را به این شرط فروختم که از هر عیب موجود و از هر عیبی که بعد از عقد و پیش از قبض پیدا شود خلاص باشم این شرط فاسد و بنا به قول معتمد بیع به آن فاسد می شود.

آیا مبیعه فوراً به عیب رد می شود؟

مسئله ۲۰۳- رد کردن مبیعه بعد از دانستن عیب فوراً شرط نیست. اگر عیب را به بایع اعلان کرد و در رد مبیعه به آن گفتگو نمود بعد مخاصمه و دعوی رد را ترک نمود، می تواند طلب و درخواست پس دادن مبیعه را از بایع بنماید.

اگر بعد از دانستن عیب کاری را انجام داد که به رضای وی دلالت می نمود رد کرده نمی تواند. مثلاً لباس را خرید و عیش را دید او را پوشید یا مرکب عیبی را سوار شد یا مبیعه را به کرایه یا گراوی فروخت یا بخشید یا او را در معرض فروش قرار داد اگرچه به امر بایع باشد.

دوشیدن شیر مبیعه و خوردن آن و نشستن در حویلی ابتدا و بعد از علم به عیب به رضایت وی دلالت می کند. آب یاری نمودن زمین زراعتی و جمع نمودن غله آن دلیل

رضایت است.

مسئله ۲۰۴- اگر میوه درخت را خورد یا لباس را به خیاط داد تا بداند که برایش کافی است یا نه، یا به نزد قیمت کنندگان برد تا قیمتش را معلوم کند و یا مرکب را سوار شد تا بر بایع او را پس دهد یا به آن علف بخرد اینها بر رضایتش دلالت نمی‌کند و حق پس دادن باقی است.

اگر بایع حاضر نبود و کسی نبود که مبیعه را به آن رد نماید مبیعه را به نزد خود نگهدارد تا بایع حاضر شود و اگر به نزدش هلاک شد و بایع حاضر نشده بود ثمن آن بر بایع لازم نمی‌شود و فقط مسئولیت نقصان عیب را دارد.

نگاه داشتن و حبس نمودن شیر حیوان پیش از فروختنش

مسئله ۲۰۵- مصرات، عبارت از گاو و گوسفند یا شتری است که بایع می‌خواهد او را بفروشد، قبل از فروختن مدتی شیر او را در پستانش نگه می‌دارد و نمی‌دوشد تا پستانش کلان و بزرگ شود و مشتری را به آن کار فریب می‌دهد. مشتری به گمان این که کلانی پستانش به واسطه پر شیری آن است، می‌خرد. به هر مسلمان لازم است که از این عمل ناشایسته و خلاف جداً خودداری نماید.

این کار از نظر شریعت غرائی اسلامی ناروا و عمل فریبکارانه بوده که پیغمبر بزرگ اسلام او را به شدت منع فرموده می‌فرماید: «لا تصروا الابل و الغنم فن ابتاعها فهو بخیر النظرین بعد ان تحلبها ان شاء امسک و ان شاء ردّها و صاعاً من تمرٍ» (متفق علیه)

ترجمه: «ای مؤمنین شما شیر شتر و گوسفند را در پستان آنها نگه ندارید و حبس ننمائید. کسی که آن حیوان را خرید بعد از دوشیدنش اختیار دارد می‌خواهد او را نگاه دارد و می‌خواهد او را پس دهد یا همراه یک صاع خرما» (۱).

مسئله ۲۰۶- هرگاه گوسفند یا گاو که با عیب شیر آن را در روز یا سه روز به واسطه فروش آن ندوشید تا پستانش کلان و پرشیر به نظر رسید و خریدار آن را به گمان پرشیری بخرد و مشتری آن را خرید به واسطه این عیب او را رد کرده و پس داده نمی تواند. فقط می تواند نقصان که در قیمت آن به واسطه این عیب پیدا شده از با عیب بگیرد و از حدیث که در این مورد آمده این طور جواب می دهند، حدیث شریف اگرچه حدیث صحیح می باشد اما قیاس که به کتاب و سنت و اجماع ثابت شده به آن معارض است. زیرا قیاس می گوید که ضمان تجاوز و عدوان به مثل است یا به قیمت. در این مسئله با عیب به تصریر و حبس شیر جهت فریب دادن مشتری تعدی نموده باید قیمت نقصان که به واسطه عیب حاصل شده به مشتری بپردازد و بر مشتری لازم است که قیمت شیر یا مثل آن را بدهد و خرما به هیچ کدام از این دو نمی باشد پس به این حدیث شریف عمل نمی شود.

در شرح تحریر بنا به قول در المختار می آورد: و قد اختلف العلماء في حكمها فذهب الى القول بظاهر الحديث الاثمة الثلاثة و ابو يوسف على ما في شرح الطحاوی لا سبيحای نقلاً عن اصحاب الامالى عنه و المذكور عنه للخطابي و ابن قديمه انه يرد مع قيمة اللبن و لم يأخذ ابو حنيفة رحمته الله و محمد رحمته الله به لانه خبر مخالف الاصول اه رد المختار صفحه ۳۳ باب خيار عيب.

از این عبارت معلوم می شود که امامان مذاهب سه گانه و امام ابو یوسف به ظاهر حدیث شریف عمل نمودند. اما طرفین به این حدیث عمل نکرده اند زیرا این حدیث شریف مخالف اصول است. شارح در شرحی که بر کتاب منار ساخته می گوید: این حدیث مخالف است به قیاسی که به کتاب و سنت و اجماع ثابت شده است. به این طریق که ضمان تاوان به مثل یا قیمت است و خرما از هیچ کدام آنها نیست. پس مخالف قیاس است و مخالفت آن مخالفت به کتاب و سنت و اجماع متقدمین است، لذا به آن عمل نمی شود.

مبیعه که بدون تغیر، عیب آن معلوم نگردد

مسئله ۲۰۷- مبیعه که عیب آن بدون تغیر در خود آن شناخته نشود یا تمام آن فاسد و بیکاره است که اصلاً قابل استفاده نمی باشد در همین حالت بیع آن باطل است. چنانکه تخم مرغ را خرید بوی گرفته بود یا خیار را خرید و آن را شکست تلخ شده بود، یا جوز

(گردو) را شکست پوچ بود باید تمام ثمن و پولی را که گرفته پس دهد و بر مشتری چیزی لازم نمی شود و پوست آن قابل اعتبار نیست و مالیت آن به اعتبار مغز است. اگر از بعضی وجوه امکان استفاده داشت، علف و خوراکی حیوانات می شد، مشتری در این حالت حق ندارد ولی می تواند به نقصان قیمت به واسطه این عیب به بائع رجوع کند. به این طریق که صحیح و سالم و فاسد و بیکاره آن قیمت شود فرق ثمن آن را بر مشتری بپردازد. مثلاً صحیح آن ده هزار و فاسد آن پنج هزار قیمت دارد پنج هزار به مشتری پس دهد. به شرطی که بعد از دانستن عیب از آن استفاده نکند. اگر چشید و دانست که فاسد است بعد از آن خورد حق گرفتن عوض را ندارد و نیز اگر پیش از شکستن، به عیب آن آگاه شد بعد او را شکست نه رد کرده می تواند و نه عوض نقصان را اخذ می نماید. زیرا شکستادن آن بعد از دانستن عیب دلیل رضای وی است.

مسئله ۲۰۸- مالی را خرید و بعد معلوم نمود که بعضی آن صحیح و بعضی آن فاسد و بیکاره است مشتری می تواند به اندازه فاسد ثمن را از بائع پس بگیرد. اگر نیم مال فاسد باشد نیم ثمن را پس بگیرد و اگر بیشتر باشد بیشتر و کمتر باشد کمتر. مگر در صورتی که فاسد و بیکاره به اندازه باشد که پرهیز کردن از آن ممکن نباشد یا عادتاً مبیعه از آن خالی نشود. مانند جوز که عادتاً در هر صد تا شش دانه فاسد و بیکاره پیدا می شود و گندم عادتاً از مقدار اندکی خاک خالی نمی باشد اینها عیب گفته نمی شود و ضمان و تاوان ندارد.

هرگاه در مبیعه عیبی و زیادتی پیدا شود

مسئله ۲۰۹- زیادتی که در مبیعه پیدا می شود پیوست به آن است یا جدا و هر کدام از این دو زیادت از خود آن پیدا شده یا نه. این زیادت بر چهارم قسم است: اول، زیادت که پیوست به آن است و از خود آن تولید شده، مانند بزرگ و کلان شدن و چاق شدن حیوان این زیادت از پس دادن مبیعه به واسطه عیب جلوگیری نمی کند. فرقی ندارد که این زیادت بعد از قبض مشتری مبیعه را پیدا شده یا بعد از عقد بیع پیش از قبض مشتری.

هرگاه حیوان لاغری خرید به نزد مشتری چاق شد یا به دست بائع پیش از گرفتن

مشتري بعد از عقد بيع چاق شد مشتري به واسطه عيب كه حق رد را به آن دارد مي تواند مبيعه را به بايع رد كند و چاقى آن مانع رد شده نمى تواند. همچنين حيوان خوردسالى را خريد و كلان شد بزرگى آن مانع رد نمى گردد. مشتري هم مي تواند و حق دارد كه مبيعه را پس ندهد و يا عوض نقصان عيب را از بايع بگيرد.

مسئله ۲۱۰- دوم زيادتى كه پيوست به مبيعه است ولى از خودش پيدا نشده بلكه از بيرون به آن افزوده گرديده، مانند رنگ دادن لباس و بنا نمودن زمين. اينها پيوست به مبيعه است لکن از خود آن توليد نگرديده بلكه از بيرون به آن متصل شده است. اين زيادت به اتفاق مانع رد مبيعه و پس دادن آن است. اگر زمين را خريد و به آن بنا نمود و بعد عيب را از آن يافت يا لباس را خريد و رنگ داد بعد به آن عيبي راديد حق رد را ندارد اگرچه بايع آن را پذيرد فقط مي تواند به عوض نقصان به بايع رجوع كند و آن را از آن بگيرد. اين زيادت پيش از قبض پيدا شده باشد يا بعد از آن فرقى ندارد زيرا پيش از قبض هرگاه تصرف نمود قابض به شمار مي رود.

مسئله ۲۱۱- سوم زيادتى است جدا كه از مبيعه پيدا شده است مانند ولد، شير، پشم از حيوان و ميوه از درخت. در اين صورت اگر پيش از قبض باشد رد كرده مي تواند اگر مشتري مبيعه را قبض كرده باشد پس داده نمى تواند. آبستن (باردار) را خريد و بعد گوساله آورد و به عيب كه به نزد بايع داشت اطلاع يافت اگر بعد از قبض باشد به واسطه آن عيب رد كرده نمى تواند بلكه درخواست عوض نقصان عيب را از بايع كرده مي تواند، اما اگر پيش از قبض باشد ولادت مانع رد نمى شود. اگر مي خواهد هر دورا پس دهد و ثمن آن را بگيرد و اگر مي خواهد به تمام ثمن او را نگاه دارد.

همچنين حيوانى را خريد كه دوشيده نمى شد بعد او را دوشيد يا پشم نداشت و پشمش بيرون شد همين حكم را دارد.

مسئله ۲۱۲- چهارم زيادت جداى كه از مبيعه پيدا نشده است. مثلاً غلام را خريد و غلام

مالی را به تجارت پیدا کرد یا دیگری به آن بخشید قبل از قبض، مشتری می تواند مبیعه را پس دهد اما زیادتی که پیدا شده از مشتری است بدون ثمن ولی برایش پاک و حلال خالص نمی باشد.

اما بعد از قبض، زیادت مذکور مانع رد نمی شود مشتری می تواند تنها مبیعه را پس دهد و زیادت برایش حلال و طیب است.

اگر بایع و مشتری در کیفیت مبیعه رد شده به عیب اختلاف نمودند

مسئله ۲۱۳- این اختلاف پنج قسم می باشد. اول اختلاف در شماره و عدد مبیعه است. مثلاً شخصی گوسفند را خرید و قبض نمود و ثمن آن را داد بعد به عیش خبر شد و می خواست به بایع او را پس دهد. بایع گفت این عیب را داشت اما من او را به همراه یک گوسفند دیگر به تو فروختم. من همه ثمن همین عیبی را پس می دهم تمام ثمن را نمی دهم. مشتری گفت من تنها همین گوسفند عیبی را خریدم باید تمام ثمن را پس دهید و هیچ یک از آنان شاهی ندارند در این حالت قول مشتری اعتبار دارد زیرا مبیعه را قبض نموده منکر زیادت است و برای بایع که منکر است قسم می باشد.

مسئله ۲۱۴- قسم دوم در عدد قبض شده اختلاف دارند. هر دو بر این که مبیعه دو گوسفند است اتفاق دارند و بایع ثمن هر دو را گرفته بعد مشتری می خواهد یکی را رد نماید بایع می گوید تو هر دو را قبض نمودید و تسلیم شده اید فقط ثمن همین گوسفند عیبی را مستحق می باشی مشتری می گوید من تنها همین گوسفندی که می خواهم پس دهم قبض نمودم در این صورت مانند قسم اول قول برای مشتری است.

مسئله ۲۱۵- قسم سوم بایع و مشتری در صفت مبیعه اختلاف دارند. مانند این که مشتری پارچه ای به نام ژاپنی را خرید وقتی معلوم نمود که ژاپنی نیست، پاکستانی است خواست بر بایع پس دهد، بایع گفت: من برایت گفتم که پاکستانی است. مشتری گفت نه خیر بلکه گفتم این پارچه ژاپنی است. در این حالت قول بایع است با قسم زیرا منکر فسخ

بیع است و مشتری مدعی است باید شاهد بگذارند.

مسئله ۲۱۶- قسم چهارم اختلاف در اندازه مبیعه است مشتری مال وزنی را خرید و بعد برای بایع گفت وزن این مال کم است باید پس بگیرد. بایع گفت من برایت پوره (کامل) وزن نمودم قول مشتری اعتبار دارد به شرطی که به قبض مقدار معین اقرار نکرده باشد.

مسئله ۲۱۷- قسم پنجم در تعیین مبیعه اختلاف می نماید. مثلاً مشتری حیوان را خرید بعد او را می خواست رد نماید، بایع گفت آن حیوانی که برایت فروختم این نیست. مشتری گفت این همان است. این مسئله دو حالت دارد. اول او را می خواهد به خيار شرط یا خيار دیگری رد نماید. در این حالت قول مشتری است با قسم.

حالت دوم رد مبیعه به واسطه عیب قدیمی که در مبیعه است. در این صورت قول بایع اعتبار دارد.

فرق این است که اگر به خيار رؤیت یا شرط رد شود، بیع فوراً بدون رضاء عاقد دیگر فسخ می شود. هرگاه بیع فسخ گردید اختلاف در مال قبض شده می باشد در این صورت قول برای کسی که قبض نموده یعنی مشتری می باشد.

اما در صورت رد به خيار عیب، مشتری تنها نمی تواند بیع را فسخ نماید ولی اوفسخ را ادعا می کند و بایع منکر آن است و قولش اعتبار ندارد.

مسائل خيار، رؤیت و بیع غایب

مسئله ۲۱۸- فروش مبیعه که به نزد بایع و مشتری حاضر نباشد و او را نبیند به مجلس عقد حاضر باشد یا نه صحیح نمی شود، مگر به دو شرط: اول مبیعه ملک بایع باشد. دوم او را طوری صفت کند که معلوم گردد. اگر در مجلس حاضر باشد ولی از نظر مشتری غایب، باید او را به طور اشاره بیان کند و این طور بگوید: این مال که در این صندوق است برایت فروختم. اگر از مجلس غایب باشد او را به اشاره به محل آن یا به صفت یا با ضافت یا به ذکر حدودش بیان کند. مثال او می گوید: حیوان که به فلان حویلی است برایت

فروختن و در حویلی مذکور به غیر از آن حیوان دیگر موجود نباشد و مشتری آن حویلی را می شناسد.

مثال دوم: می گوید صد کیلو گندم زراعتی فی کیلو ۱۰ هزار برایت فروختم. مثال سوم: می گوید موتور (ماشین) خود را برایت فروختم و وی دیگر موتوری به غیر از آن ندارد. مثال چهارم: می گوید زمین که محدود به این حدود است برایت فروختم و حدود اربعه آن را بیان می کند.

مسئله ۲۱۹- بیع مالی که حاضر نباشد ولی به نحوی تعریف می شود که جهالت فاحش آن از بین می رود صحیح و جهالت اندک ضرری ندارد. زیرا به اختیار رؤیت از بین می رود و اگر به همین صفت بخرد اختیار برایش ثابت و در وقت دیدن بدون شرط می تواند عقد را تأیید و یا رد نماید. زیرا اختیار رؤیت محتاج شرط نیست. اما اگر مالی را فروخت و او را تعریف نکرد و مشتری او را نمی دید به مجلس عقد حاضر بود ولی پوشیده و داخل کیسه به نحوی که دیده نمی شد و بایع به آن اشاره نکرد بنا به قول صحیح و معتمد این عقد فاسد است.

مسئله ۲۲۰- بایع در مالی که ندیده و آن را می فروشد به اجماع صحابه کرام اختیار رؤیت ندارد. حتی شخصی مالی به وی میراث رسید و او را پیش از دیدنش فروخت اختیار برایش ثابت نمی شود.

مسئله ۲۲۱- اختیار رؤیت در چهار موضع ثابت می شود:

اول: در مال های که تعیین آن لازم است و دین بر ذمه اش نمی باشد. مثال مقدار معین گندم را که حاضر نیست خرید ولی بایع مبیعه را قابل تسلیم می نماید. اما اگر به این طور خرید که به ذمه آن دین باشد اختیار رؤیت ثابت نمی شود. زیرا در مسلم فیه بیع سلم خیار نیست. آری اگر رأس المال سلم (ثمن) عین باشد برای مسلم الیه (بایع) اختیار ثابت است. اما ثمن های خالص طلا و نقره و ثمن عرفی اختیار رؤیت نیست. اگر مبیعه ظرف طلا یا نقره

باشد در آن خیار رؤیت ثابت می شود.

مسئله ۲۲۲

موضع دوم: اجاره است، اگر زمین محدودی را اجاره نمود و آن را ندید در وقت رؤیت و دیدن خیار رد را دارد.

مسئله ۲۲۳- موضع سوم تقسیم است، اگر در عین و مالی با نفر دیگری شریک بود و آن را تقسیم نمود و ندید در وقت دیدن، خیار پس دادن را دارد. ولی در تقسیم ذوات الامثال مانند مکیلات (اشیاء قابل پیمانه) و موزونات خیار رؤیت ثابت نمی شود.

مسئله ۲۲۴- موضع چهارم صلح از دعوی مال بر چیزی معین: مثال شخصی ادعا نمود که مال از من به نزد فلان می باشد و هر دو صلح نمودند که مال عیبی را برایش بدهد و آن را ندیده است وقت دیدن، خیار پس دادن را دارد.

چیزهایی که خیار رؤیت را ساقط می کند

مسئله ۲۲۵- خیار به چند چیز ساقط می شود: اول: اگر در مبیعه که به دست مشتری است چیزی تازه پیدا شد حق رد به خیار رؤیتش ساقط می شود. دوم: هرگاه تغییری در مبیعه پیدا شد که پس دادن آن را دشوار گردانید خیارش ساقط می شود. مانند این که پارچه را پاره نمود تا بدوزد.

سوم: تصرفی در مبیعه نمود که قابل فسخ نباشد مانند آزاد نمودن غلام یا کنیز. چهارم: تصرفی در مبیعه کرده که حق دیگری به آن تعلق گرفته، آن را به گرو داد، هرگاه چیزی نادیده خرید و آن را به گرو داد حق خیارش ساقط می شود. پیش از دیدن مبیعه باشد یا بعد از آن.

پنجم: در مبیعه تصرفی می کند که حق غیر را ثابت نمی کند ولی شرط می کند که این تصرف بعد از دیدن مبیعه باشد نه پیش از آن. مثال کالایی را خرید که ندیده است بعد بایع

آن را می فروشد به این طریق که خیار رؤیت داشته باشد. اگر این بیع بعد از دیدنش باشد حق خیارش ساقط و اگر قبل از آن باشد خیارش باقی است. ششم: مبیعه را بعد از دیدن قبض نمود و تسلیم شد. هفتم: بعد از دیدن مبیعه ثمن او را داد. هشتم: نفر خود را فرستاد تا مبیعه را به خانه اش بیاورد تا وقتی که به خانه اش باشد خیارش باطل است. نهم: زمین را نادیده خرید بعد آن را به دیگری به عاریت داد و عاریت گیرنده مبیعه او را کشت یا لباس هایی را خرید و یکی را پوشید خیارش باطل می شود.

مسئله ۲۲۶- خلاصه هر چیزی که خیار شرط را باطل سازد خیار رؤیت را نیز باطل می سازد. مگر چیزهایی که پیش از دیدن مبیعه خیار رؤیت را باطل نمی سازد و گذاشتن مبیعه در معرض فروش و بخشش آن پیش از تسلیم خیار رؤیت را باطل نمی سازد ولی خیار شرط را از بین می برد.

مسئله ۲۲۷- خیار رؤیت موقت به وقت نمی باشد که اگر وقتش بگذرد خیارش باطل گردد. هرگاه مبیعه را دید و مدتی بعد از دیدنش گذشت، بنا به قول اصح خیارش ساقط نمی شود و می تواند عقد را فسخ کند.

مسئله ۲۲۸- مشتری که خیار رؤیت دارد به مجردی که بگوید بیع را رد نمودم بیع فسخ می شود به شرطی که بایع آن را بداند راضی باشد یا نباشد و به قضای قاضی وابسته نمی باشد. خیار مانع ملکیت مشتری نمی گردد. اگر در مبیعه تصرفی نمود طوری که قبلاً ذکر شد تصرفش صحیح و خیارش باطل و ثمن بر وی لازم می شود.

مسئله ۲۲۹- دیدن بعضی و قسمتی از مبیعه که بر باقی دلالت دارد کافی است. اگر پیش از عقد بیع بعضی از مبیعه را دید و علمش به باقی حاصل گردید حق خیار رؤیت را ندارد زیرا در این حالت مالی را خریده که آن را دیده است.

مسئله ۲۳۰- دیدن و رؤیت بعضی از مال وقتی کافی است که مبیعه پیمانه یا وزنی بوده اجزاء آن برابر باشد. هرگاه مشتری نمونه (عینه) گندم یا کشمش یا خرما یا پسته یا شیر یا روغن و مانند آن را دید و به آن نمونه جنس را خرید اختیار رؤیتش ساقط می شود. مگر در صورتی که باقی مال مانند نمونه دیده شده نباشد و از آن پست تر باشد اگر این شی عیب گفته شود مبیعه را به خیار عیب رویت رد کرده می تواند. اگر این پستی به حد عیب نرسد به خیار رؤیت رد کرده نمی تواند اما اگر اجزاء آن مبیعه مختلف باشد مانند ظرفی که بادام و جوز و پسته و غیره در آن مخلوط باشد دیدن ظاهر آن کفایت نمی کند.

مسئله ۲۳۱- مساس کردن گوسفند که برای خوردن و کشتن می خرد کافی است. اگر نابینا او را مساس نمود درست است. اما اگر گوسفند مالدار باشد باید خود آن را ببیند و دیدن گاو شیری به نظر کردن به پستان آن است.

اما دیدن منزل و حویلی به دیدن داخل و اطاق های آن و باقی لوازم آن صورت می گیرد و دیدن روغن از بیرون شیشه و دیدن مبیعه از آئینه کافی نمی باشد. زیرا خود آنها را ندیده است و اگر ماهی را در آبی دید که بدون از شکار گرفته می شد بنا به قول بعضی آن دیدن کافی است.

مسئله ۲۳۲- اگر بایع و مشتری در صفت مبیعه اختلاف نمودند مشتری گفت مبیعه مانند نمونه نمی باشد. بایع گفت مثل آن است اگر نمونه موجود باشد به فیصله اهل خبره، آنانی که به این معامله ها معلومات دارند گذاشته شود و موضوع روشن می گردد. اما اگر نمونه از بین رفته باشد و مبیعه موجود و در بین کیسه پنهان باشد قول بایع اعتبار دارد و بر مشتری شاهد لازم می شود. اگر مبیعه حاضر نباشد مشتری چون منکر بودن همان مبیعه است قولش اعتبار دارد.

مسائل بیع فاسد

مسئله ۲۳۳- صاحب رد المختار در بحث رباء از ذیلعی چنین نقل قول می کند: اصل و

قاعده آن است هر عقد که مبادله مال به مال باشد به شرط‌های فاسد باطل می‌شود. و عقدهایی که مبادله مال به غیر مال است یا از قبیل تبرعات به شرط فاسد باطل نمی‌شود. زیرا شرط‌های فاسد از باب ربا و سود است و مختص به معاوضه مالی است. و چون ربا و زیادت‌های خالی از عوض و حقیقت می‌باشد، شرط‌های فاسد زیادتی است که عقد او را نمی‌خواهد و ملایمت و مناسبت به آن ندارد. پس در آن فضل و زیادتی است بدون عوض و آن عین ربا است یعنی بیع‌های فاسد نوعاً و اصلاً بیع ربا و سود است.

بیع دو قسم است اول بیع که از آن نهی و منع نشده و آن سه قسم است:

اول بیع نافذ و لازم، دوم بیع نافذ غیر لازم، سوم بیع موقوف.

۱- بیع است که به اصل و صفت خود مشروع است و حق دیگر به آن وابسته نیست و خیار در آن هم وجود ندارد.

۲- بیع که حق غیر به آن تعلق ندارد ولی خیار در آن موجود است.

۳- بیع است که حق غیر به آن مربوط است.

قسم دوم بیع است که از آن نهی شده است و روا نیست و آن نیز سه نوع است اول بیع باطل، دوم بیع فاسد، سوم بیع مکروه تحریمه.

بیع فاسد

مسئله ۲۳۴- بیع فاسد آن است که به اصل و حقیقت خود مشروع است نه به وصف خود یعنی در رکن بیع که ایجاب و قبول است و در محل آن که مبیعه است خلل و نقصی وجود ندارد، بلکه در صفت آن خللی موجود است مثلاً مالی را می‌فروشد و شرط را در آن قرار می‌دهد که خلاف مقتضی بیع است.

بیع‌های فاسد همه حرام است

مسئله ۲۳۵- بیع و شراء فاسد همه آنها حرام و استفاده از آن درست نیست بلکه مالی که توسط بیع فاسد به دست می‌آید خوردن و پوشیدن آن جایز نیست بر مسلمانان واجب و لازم است که از آن پرهیزند تا به خوردن لقمه ناپاک و پوشیدن لباس ناروا گرفتار نشوند.

مسئله ۲۳۶- بیع به شرط وقتی فاسد است که به عقد بیع متصل و پیوست باشد. مثلاً می‌گوید این حویلی را برایت فروختم به شرطی که صد هزار افغانی به من قرض دهد این شرط فاسد است عقد بیع را فاسد می‌سازد.

ولی اگر بیع تمام شد و شرط به آن مقارن و پیوست نبود بلکه بعد از تمام شدن بیع شرط نمود بنا به قول اصح به بیع ملحق نمی‌شود.

قانون شرط فاسد و علامه آن

مسئله ۲۳۷- اول در بیع شرطی گذاشته شود که خلاف خواست عقد بیع باشد یعنی شرطی باشد که از لفظ بیع بدون ذکر آن دانسته نشود مثلاً چیزی می‌فروشد به شرطی که به وی قرض دهد طوری که قبلاً بیان شد زیرا قرض از لفظ و صیغه بیع بدون ذکر آن فهمیده نمی‌شود.

مثال شرطی که عقد بیع او را می‌خواهد تسلیم نمودن بایع مبیعه را و مشتری ثمن را از لفظ و صیغه بیع این چیزها دانسته می‌شود.

مسئله ۲۳۸- دوم آن است که شرط مناسب عقد بیع نباشد اگر شرط مناسب عقد بیع باشد بیع صحیح می‌شود اگرچه مطابق مقتضی بیع نباشد یعنی چیزی را که عقد بیع ایجاب می‌کند آن را تأیید نماید و محکم سازد. مثال بایع مالی را می‌فروشد به شرط که مشتری کفیل را بر دادن ثمن حاضر دارد البته کفیل دادن ثمن را که از لوازم عقد بیع است محکم و مؤکد می‌سازد.

ولی شرط است که شناخته شده باشد و یا اشاره شود یا نامش گرفته شود و در مجلس عقد کفالت را بپذیرد اگر کفیل معین نبود و یا نامش گرفته نشد عقد فاسد می‌شود. اگر کفیل در مجلس حاضر بود و تا وقتی که بایع و مشتری جدا شدند یا به کار دیگر مصروف گردند کفالت را نپذیرد عقد فاسد می‌شود ولو بعد از آن قبول نماید.

مانند این گرو است مالی را فروخت به شرط که مشتری گروی را به واسطه ثمن برای بایع بدهد و این شرط معنی بیع را تأیید می‌کند و مناسب بیع می‌باشد و باید رهن و گروی

معلوم باشد به این طریق که به آن اشاره نماید یا نام بگیرد.

مسئله ۲۳۹- سوم شرطی باشد که شریعت آن را اجازه داده باشد اگرچه خلاف مقتضای عقد باشد و به بیع مناسبت نداشته باشد مانند شرط خیار و مدت شرط متعارف و مصطلح مانند شرط شرعی است. مثال لباسی را خرید به شرطی که بایع دکمه‌های آن را بدوزد این شرط متعارف است بیع صحیح می‌شود.

مسئله ۲۴۰- چهارم شرطی باشد که به یکی از بایع و مشتری در آن فایده نباشد این شرط بیع را فاسد نمی‌سازد ولو عقد آن را نخواهد و به آن مناسب نباشد.
از بیان فوق واضح می‌شود که شرط فاسد آن است که عقد او را نخواهد و به آن مناسب و ملایم نباشد و شریعت آن را اجازه ندهد و مطابق عرف و اصطلاح نباشد.

مسئله ۲۴۱- از بیانات فوق و گذشته واضح می‌شود که بیع فاسد بعد از قبض ملک را برای مشتری ثابت می‌کند. هرگاه مشتری به اجازه بایع مبیعه را قبض نمود و خیار شرط هم نداشت مشتری مبیعه را مالک می‌شود، فرقی ندارد اجازه صریح باشد یا ضمنی. اجازه صریح بایع می‌گوید این کالای را که خریدی قبض کن اجازه ضمنی مشتری به حضور بایع مبیعه را قبض می‌کند و بایع از آن جلوگیری نمی‌نماید. ولی در سه مورد قبض مشتری در بیع فاسد ملکیت را ثابت نمی‌کند.

اول: بیع به شوخی نه به قصد فروش مشتری به قبض مبیعه آن را مالک نمی‌شود.
دوم: پدر مالی را از طفل صغیر خود برای خود می‌خرد این بیع فاسد است.
سوم: پدر از مال خود برای طفل صغیر خود می‌فروشد در هر سه موضوع مبیعه به دست مشتری امانت است.

مسئله ۲۴۲- هرگاه مشتری مبیعه را در بیع فاسد مالک گردید می‌تواند در آن تصرف مالکانه بنماید ولی خوردن و پوشیدن آن برایش روا نیست و اگر مبیعه زمین باشد

همسایه اش حق شفع ندارد.

مسئله ۲۴۳- بیع فاسد مثالهای دیگر غیر از مثالهایی که بیان شد دارد. بعضی از آنها: بیع وصی است مال یتیم را که به غبن فاحش و ضرر زیاد می فروشد بنا به قول راجح این بیع فاسد است.

از آن جمله خرید و فروش شخص مضطر و ناچار. اول قاضی او را جهت اداء دین اش به فروختن مالش مجبور گرداند و مال خود را به غبن فاحش فروخت این بیع در این حالت فاسد است.

دوم: شخصی به غذا و لباس ضرورت دارد و بایع به قیمت روز برایش نمی دهد بلکه به قیمت بسیار گران راضی می شود، این شخص ناچار به آن قیمت گران و گزاف می خرد این بیع فاسد است.

از آن جمله بیع بدون ذکر ثمن، این بیع نیز فاسد است. از آن جمله بیع مال قیمتی که ثمن آن را شراب قرار دهد، این بیع نیز فاسد است.

بیع پرندگان در هوا

مسئله ۲۴۴- مرغ را شکار کرد و بعد از دست خود او را رها نمود و در آن حالت او را فروخت بیعش فاسد است، زیرا قدرت تسلیم آن را ندارد. اگر بعد از بیع آن را تسلیم نمود بنا به قول مشایخ بلخ بیعش جایز می گردد. اما پیش از شکار او را فروخت بیعش باطل است. زیرا ملک آن نمی باشد اگر مرغی بود که پرواز می نمود و باز می آمد مانند کبوتر بیع آن صحیح است.

بیع کبوترهای برج کبوتر (کبوتر خان) در شب روا است، زیرا در شب جمع می شوند و در روز فروش آن صحت ندارد. زیرا در روز به جستجوی قوت و خوراک پراکنده می شوند اما بیع زنبور عسل هرگاه جمع باشد روا است.

مسئله ۲۴۵- از جمله بیع فاسد بیع مالهای منقوله پیش از قبض و تسلیم آن است فرق

ندارد که به کسی که از آن خرید بفروشد یا به دیگری. اگر حیوان یا پنبه یا پارچه و مانند آنها را خرید و پیش از تسلیم شدن برای بایع یا به دیگری فروخت فاسد است. مشتری بعد از قبض او را مالک می شود و باید قیمت آن را به بایع تأدیه نماید اما بیع اول باقی است.

مسئله ۲۴۶- از جمله بیع فاسد بیع کترات که در این وقت معروف است به شرطی که در مالهای منقوله صورت گیرد. مثلاً پنبه را می خرد و پیش از تسلیم، برای بایع یا به دیگری می فروشد، به ثمن آن یا به کمتر از آن. اما فروش مالهای غیر منقوله مانند زمین باغ حویلی که ترس هلاک و از بین رفتن آن نباشد و پیش از تسلیم آنها را می فروشد صحیح است. ولی اگر در معرض زوال و از بین رفتن باشد مثلاً کنار دریاست و خوف آن است که آب بر آن سرازیر شود حکم مالهای منقوله دارد بیع آن پیش از قبض روا نیست.

بخشش مالهای منقوله پیش از قبض روا است

مسئله ۲۴۷- مالهای منقوله را خرید و پیش از تسلیم و قبض به غیر بایع او را بخشید روا است و یا اگر صدقه و خیرات داد و یا به غیر بایع او را گرو داد بنا به قول اصح جایز است. هرگاه به غیر بایع بخشید و هبه را قبول نمود بیع می شکند.

مسئله ۲۴۸- مال منقول را فروخت و مشتری او را قبض نمود ولی بایع ثمن را قبض نکرد فروش آن بدون نزاع برای غیر بایع جایز است و برای بایع به عین ثمن یا بیشتر از آن جایز است.

مسئله ۲۴۹- اگر مال منقول را برای بایع به ثمن کمتر فروخت بر اساس شرایطی که بیان می شود فاسد است. مال منقول را برای بایع یا وکیلش یا برای کسی که شهادتش برای وی صحیح نباشد فروخت مانند پدر بچه، این بیع فاسد است.

مسئله ۲۵۰- اگر مشتری مال منقول را برای غیر بایع فروخت یا بخشید یا به وی وصیت نمود بعد بایع اول از مشتری دوم به ثمن کمتر از آنچه از بایع خریده است گرفت این بیع

صحیح است.

مثال محمد پارچه را برای علی به ده درهم فروخت علی پارچه را گرفت و ثمن آن را نداد بعد محمد از علی به هشت درهم خرید این بیع درست نیست. اما اگر علی برای خالد فروخت یا بخشید یا وصیت نمود بعد محمد از خالد به هشت درهم خرید صحیح است.

مسئله ۲۵۱- دوم در صورتی که جنس ثمن یکی باشد بیع فاسد است به ثمن نقد از بایع می خرد و بعد به کمتر از ثمن اول به وی می فروشد صحیح نیست.

اما اگر به نقد خرید بعد آن را به عین و مالی برایش فروخت این بیع صحیح است اگرچه قیمت عین از ثمن کمتر باشد.

مسئله ۲۵۲- هرگاه میبعه به حال خود باقی باشد و کدام نقصی به آن وارد نشده باشد فروختن آن برای بایع به کمتر از ثمن اول فاسد است. اگر عیبی به آن پیدا شده باشد که قیمت آن را کم ساخته باشد پیش از قبض ثمن به کمتر از ثمن اول برای بایع فروخت بیع صحیح است.

مسئله ۲۵۳- شاخ و برگ درخت توت اگر یک سال قطع و بریده شده باشد صحیح است. اما اگر دو سال قطع نشده باشد صحیح نیست بلکه فاسد است.

فروختن کرم پیله و تخم آن و زنبور عسل بنا به قول صحیح و مفتی به روا است و بیع زلو نیز به قول مفتی به روا است.

بیع مزاینه: فاسد است و آن بیع خرمای تازه بر درخت به اندازه آن خرمای خشک که قطع شده است. مثلاً خرمای تازه درخت ده کیلو تخمین می کند به ده کیلو خرمای خشک که قطع شده و چیده شده. و بیع انگور تازه به کشمش همین حکم را دارد.

بیع ملاسه: نیز فاسد است. و آن بیع است که مال هر کدام از عاقدین در تاریکی با پارچه پیچیده اگر مس نمود بیع لازم می شود بدون خیار رؤیت.

بیع منابذه: نیز فاسد است. و آن بیعی است که هر کدام از متعاقدین پارچه خود را به طرف

دیگر اندازد و هر کدام به طرف پارچه دیگر نمی بیند و انداختن پارچه بیع است. و بیع به انداختن سنگ نیز فاسد است. و آن بیعی است که سنگ را به جای می اندازد که پارچه های زیاد است و آن سنگ بالای هر کدام افتاد آن را خریده است بدون دیدن و خیار و فکر. اینها همه از معامله های قمار گفته می شود.

اگر جنس پاکی را به شراب یا خوک یا خون خرید و آنها را ثمن قرار داد بیع فاسد است. مشتری به قبض مبیعه آن را مالک می شود و باید قیمت آن را ثمن مشروع و مروج بدهد.

مسئله ۲۵۴- بیع چیزی که نجس شده است فایده گرفتن از آن به غیر از خوردن روا است. فروختن روغن نجس جهت استعمال آن در دباغت و آتش دادن پستها و غیره و روشن نمودن چراغ غیر مسجد روا است. اما روغن خود مرده فایده گرفتن از آن روا نیست زیرا جزء خود مرده است و شریعت او را حرام ساخته مال نمی باشد. بیع مرداری (مدفوع) انسان صحیح نمی شود مگر در صورتی که به آن خاک مخلوط شود و قیمت پیدا کند.

مسئله ۲۵۵- بیع سرگین (قشاد) و پشکل صحیح است و فایده گرفتن از آن روا است.

مسئله ۲۵۶

فروختن سگ شکاری و پاسبان و دیگر درنده ها مانند شیر و گرگ و فیل و باقی حیوانات به غیر از خوک در صورتی که از آنها فایده گرفته شود بنا به قول مختار روا است. همچنین فروختن خزنده ها و حشرات مانند عقرب و مار در صورتی که فایده داشته باشد روا است. قانون در جواز بیع آن است که هر شیئی که در آن منفعت باشد و شرعاً حلال گفته شود بیع آن روا است ورنه روا نیست.

مسائل بیع باطل

مسئله ۲۵۷- بیع باطل بیعی است که اصلاً مشروع و روا نیست نه به اصل خود و نه به

وصف خود یا به عبارت دیگر بیعی است که رکن یا محل آن مختل باشد رکن آن ایجاب و قبول و محل آن مبیعه است. هرگاه رکن آن خلل داشته باشد بیع باطل است مانند بیع دیوانه یا بهجه نادان و اگر محل آن مختل باشد بیع نیز باطل است. مانند این که مبیعه خود مرده یا خون یا خوک باشد.

حکم بیع باطل

مسئله ۲۵۸- مشتری بیع باطل بعد از قبض مبیعه آن را مالک نمی شود ولی بعضی فقهای کرام مانند سرخسی گفته اند که بنا به قول مختار ضمان و تاوان آن به قیمت یا به مثل است زیرا درجه آن از مالی که به قصد خریدن قبض کرده است پایانتر نمی باشد و صاحب قنیه آن را تصحیح نموده است.

مسئله ۲۵۹- فروختن چیزی که به نزد شریعت مال نباشد باطل است. و آن وقتی به نزد شریعت اسلام مال گفته می شود که دارای دو صفت باشد. اول در وقت حاجت و نیازمندی صلاحیت منفعت را داشته باشد. دوم فایده گرفتن از آن شرعاً روا باشد. فروختن یک دانه گندم باطل است، زیرا فایده ندارد. فروختن شراب و خوک حیوان خفه شده و مانند آن باطل است. زیرا اگرچه آنها ذاتاً مال می باشد اما شریعت از فایده گرفتن از اینها منع نموده است و شرعاً مال گفته نمی شود.

مسئله ۲۶۰- قاعده کلی در جواز بیع اموال آن است شیی که به فروش می رسد باید شرعاً قیمت مالی داشته باشد. اگر به نزد شریعت مال نباشد فروش آن باطل است. اگر مالی کدام وقتی قیمت شرعی نداشته باشد و بعد برای آن حالت پیدا می شود که دارای قیمت می گردد، بیعش صحیح است تا وقتی فایده گرفتن از آن شرعاً صحیح باشد مثلاً خاک وقتی برای زراعت و کشاورزی استعمال شود یا به دیگر کاری فایده داشته باشد بیع آن صحیح است و مانند ریگ که در تعمیرات از آن استفاده می شود.

اما اگر حالت برایش پیدا شد که قیمت پیدا کرد ولی از نظر شرع انتفاع از آن روا نبود

بیعش صحیح نیست، مانند خون روان. اگر طور ساخته شد که صلاحیت خوردن را پیدا نمود بیع آن باطل است. زیرا شریعت از آن منع نموده است. پس جواز بیع مربوط به فایده و قیمت است. هر شیی که فایده و قیمت شرعی داشت بیعش جایز است.

مسئله ۲۶۱- فروختن ذبیحه و حیوان که در حین کشتن قصداً ذکر نام خداوند عز و جل بر آن نشود و فروختن کار که در زمین انجام داده مثلاً زمین دیگری را گاورانی یا جوی کاری نموده و بعد کار خود را می فروشد بیع آن باطل است زیرا بیع معدوم است موجود نیست. اما اگر بنا و تعمیری در زمین شخصی نمود یا درخت غرس نمود بیع آن جایز است. در صورتی که شرط واگذاری را برای صاحب زمین نکرده باشد.

مسئله ۲۶۲- بیع چیزی که موجود نباشد درست نیست. مانند بالا خانه که بناء آن افتاده است. مثال دو نفر تعمیر مشترکی دارند تحت خانه از یکی و بالا خانه از دیگری هر دو می افتد یا تنها بالا خانه «طبقه فوقانی» در این صورت بیع بالا خانه روا نیست زیرا مبیعه حق بناء بالا خانه است و حق العلو مال نمی باشد و این حق است که به هوا تعلق دارد و هوا فروخته نمی شود.

اما اگر بالا خانه را پیش از افتادن فروخت صحیح است. و اگر بالا خانه مال صاحب تحت خانه باشد و سطح و بام تحت خانه نیز از آن است. بیع بالا خانه افتاده صحیح است و مشتری حق قرار و بودن را در آن دارد حتی اگر بالا خانه خراب شود می تواند بار دیگر او را مانند اول آباد کند.

مسئله ۲۶۳- چیزهایی که در باطن و زیر زمین سبز می شود و اصلاً سبز نشده یا سبز شد ولی در حین بیع معلوم نیست که هست یا نیست مانند پیاز، سیر و غیره بیع آنها صحیح نیست. اما اگر بودن آنها در وقت بیع معلوم باشد بیع آنها صحیح است زیرا معدوم (نابود) نیست و بعد از کندن مشتری اختیار رؤیت دارد.

مسئله ۲۶۴- مبیعه که در زمین است اگر وزنی یا پیمانی باشد مشتری قدری از آنها به اجازه بایع کند یا خود بایع مقداری کند و مشتری آن را دید اگر به اندازه باشد که تحت وزن و پیمانه می آید و قیمت داشت و مشتری به آن راضی شد بیع در همه آنها لازم می شود به شرطی که باقی مانند اول باشد زیرا دیدن بعضی حکم دیدن کل را دارد اما اگر مقدار اندکی کنده بود که تحت وزن و پیمانه نمی آمد دیدن آن حکم دیدن کل را ندارد و خیار در باقی برای مشتری ثابت است.

مسئله ۲۶۵- اگر چیزی که از زمین کنده می شود بعد از کندن به شماره به فروش رسد مانند (ترب) دیدن آن بعد از کندن خیار را ساقط نمی سازد. اگر چه قیمت داشته باشد زیرا دانه آن فرق دارد برابر نمی باشد بعضی خورد و بعضی بزرگ است. مشتری اگر قدری از آنها را بدون اجازه بایع کند بیع لازم و خیارش ساقط است مگر آنچه کنده اندک باشد.

مسئله ۲۶۶- چیزهایی که به تدریج سبز می شود بعضی بیرون و بعضی پوشیده است مانند گل و یاسمین بنا به قول و فتوای بعضی بیع آن استحساناً جایز است به واسطه اصطلاح و تعامل مردم.

از جمله بیع باطل فروختن پشم در پشت گوسفند است زیرا پیش از کل کردن مال متقوم نیست زیرا عقد آن باطل است و همه چیزهایی که به حسب خلقت و پیدایش به مبیعه اتصال و پیوستی داشته باشند مانند پوست حیوان و هسته خرما، و تخم خربزه بیع آنها باطل است زیرا به منزله معدوم است.

مسئله ۲۶۷- فروش ماهی پیش از شکار به پول نقد باطل است زیرا مبیعه نابود است و توان تسلیم آن نیست به غیر نقد اگر بفروشد نیز همین حکم را دارد مثلاً می گوید هر چه ماهی که شکار نمودم به همین خربزه فروختم، بیع باطل است.

مسئله ۲۶۸- اگر در کنار دریا حوضی را کند و ماهی را در آن داخل نمود اگر آماده شکار و

گرفتن بود ملک وی می باشد اگر بدون حيله نگهداری آن ممکن بود ملک مقدور التسليم می باشد و بیعش صحیح است ورنه صحیح نیست.

مسئله ۲۶۹- فروش شیر در پستان حیوان بنا به تحقیق باطل است زیرا معلوم نیست که شیر است یا خون و ... بودن آن مشکوک است. فروختن مروارید در صدفش بنا به تحقیق باطل است زیرا وجود آن نامعلوم است به خلاف دانه در خوشه و مانند آن که بیع آنها جایز است. زیرا معلوم است و به معلوم نمودن برخی از آنها باقی نیز معلوم می شود.

مسئله ۲۷۰- بیع مال وقف بنا به قول معتمد باطل است زیرا وقف مالک گردانیدن و مالک شدن را قبول نمی کند. کسی نمی تواند وقف را ملک کسی بگرداند و یا کسی نمی تواند ملک وقف را مالک شود.

مسئله ۲۷۱- فروختن بچه نادان و دیوانه باطل است. اما بچه که تمیز داشته باشد و معتوه و ساده که معنی بیع را ندانند بیع شان منعقد می شود. ولی بدون اجازه ولی جاری نمی گردد. به شرط که به غبن فاحش نباشد ورنه از بچه ولی هر دو صحیح نمی شود.

مسئله ۲۷۲- خرید و فروش موی آدمی باطل است زیرا انتفاع و فایده گرفتن به آن روا نیست. زیرا در حدیث صحیحین وارد است: «لمن الله الواصلة والمستوصلة والواشمة والمستوشمة» خداوند لعنت کرده است وصل کننده موی انسان را به موی زنها و آن زنی است که این کار را به موی خود انجام دهد و به آن راضی باشد و نیز لعنت کرده آن زنی را که به رخسار زنی دیگر خال می کند و زنی را که آن کار را بر بدن خود انجام می دهد و به آن راضی می باشد. اگر از موی بز بر موی های زنها به جهت زیاد شدن وصل نماید رخصت است گناه ندارد. زیرا زینت برای زنان حلال است. (۱)

۱- از این مسئله فقهی فهمیده می شود که: هرگاه از موی های مصنوعی «غیر انسانی» یا موی بعضی حیوانات دیگر، زنها به قصد زینت

مسئله ۲۷۳- بیع پوست خود مرده پیش از دباغت درست نیست زیرا از آن فایده گرفته نمی شود و انتفاع از آن شرعاً ممنوع است.

همچنین مالی که در آینده مالک خواهد شد و پیش از مالک شدن آن را می فروشد. مانند کسی که منتظر میراث است به واسطه فوت یکی از کسانی که از آنها میراث می برد و پیش از به دست آوردن آن او را می فروشد این بیع باطل است. زیرا چیز معدومی را می فروشد که بر تسلیم آن توانایی ندارد.

مسئله ۲۷۴- فروختن علفهای که خود آنها بدون کاشتن در زمین سبز می شود و حیوانات از آنها می خورند باطل است اگرچه زمین ملکی وی سبز شود.

طوری که بیع آنها صحیح نیست، اجاره آنها نیز درست نیست. اگر کسی آنها را آب داد و زحمت کشید و به واسطه زحمت کشی آن سبز شد در این صورت آنها را مالک می شود.

مسئله ۲۷۵- فروختن ماهی های یک بار انداختن تور ماهیگیری در آب یا شکار یک مرغی از مرغان یا مرواریدهای یک بار غوطه زدن در آب باطل است، زیرا آنها در ملک وی نیست. و فروختن چیزی که مالک نباشد باطل است.

مسئله ۲۷۶- بیع مال که بگوید ثمن ندارد باطل است. مثال وی می گوید این موتور (ماشین) را رایگان یا بدون ثمن برایم بفروش، بایع می گوید فروختم این بیع باطل است. زیرا از یک طرف مال وجود ندارد و مبادله مال به مال نمی شود.

مسائل ربا «سود خواری»

مسئله ۲۷۷- ربا یکی از معامله های بسیار خطرناک و مضر است. شریعت مطهر اسلام به

شدت تمام، از آن نهی و منع نموده است.

ربا لغتاً به معنی افزونی و زیادت است، و در اصطلاح فقهای کرام عبارت از زیادت و افزونی بلاعوض در یکی از دو بدل و عوض که یک جنس اند می باشد.

در این جا مسائل و انواع ربا و سود خواری بیان می شود که اجتناب و پرهیز از آن در تکمیل دین و حصول زهد و تقوی ضروری است. زیرا مقصود از کتاب بیوع بیان حلال بود بیع شرعی و حرام بودن ربا است.

از امام محمد رحمه الله شیبانی پرسان شد شما چرا در زهد و تقوا چیزی ننوشتید؟ وی فرمود: من کتاب بیع یا بیوع را تصنیف نمودم یعنی در آن حلال و حرام را بیان کردم. و زهد و تقوا به غیر از پرهیز نمودن از حرام و رغبت داشتن به حلال دیگر چیزی نیست. (عنایته شرح هدایه)

مسئله ۲۷۸- همه امامان مسلمانان اتفاق دارند که ربا و سود حرام بوده بدون نزاع و اختلاف یکی از گناهان کبیره می باشد. و حرمت آن به کتاب و سنت و اجماع ثابت شده است.

کتاب: درباره سود آیات بسیاری وارد شده. در این جا به دو آیه کریمه اکتفاء می شود.

۱- «أَحَلَّ اللَّهُ الْبَيْعَ وَ حَرَّمَ الرِّبَا» خداوند ﷺ بیع را حلال و سود و ربا را حرام گردانیده است.

۲- «يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا اتَّقُوا وَ ذَرُوا مَا بَقِيَ مِنَ الرِّبَا إِن كُنْتُمْ مُؤْمِنِينَ فَإِن لَّمْ تَفْعَلُوا فَأْذَنُوا بِحَرْبٍ مِنَ اللَّهِ وَرَسُولِهِ وَ إِن تَبْتِغُوا فَلَکُمْ رُؤُوسُ أَمْوَالِکُمْ لَا تَظْلُمُونَ وَ لَا تَظْلَمُونَ».

ای کسانی که ایمان آورده اید پرهیزید و ترک کنید آنچه از سود باقی مانده است، اگر شما مؤمن می باشید اگر فعل نکردید با خدا ﷻ و رسولش اعلان جنگ کنید و اگر توبه نمودید برای شما سرمایه شما است ظلم نمی کنید و ظلم کرده نمی شوید.

مسئله ۲۷۹- سنت: حدیث شریف «عن جابر قال لعن رسول الله آکل الربوا و موکله و کاتبه و شاهده» «رواه مسلم»

رسول گرامی اسلام سودخوار و سود ده و نویسنده سود و شاهد های آن را لعنت کرده

است و عن ابن مسعود ان النبی ﷺ «قال الربا ثلاثة و سبعون باباً ایسرھا مثل ان ینکح الرجل امه و ان اربی الربا عرض الرجل المسلم» (رواه ابن ماجه مختصراً و الحاکم بتمامه و صححه).
سود هفتاد و سه نوع است آسان ترین آنها مانند آن است که شخص با مادر خود زنا کند و سودترین سودها آبروی مسلمان است».

مسئله ۲۸۰- اجماع: اجماع امت، همه امت مسلمان بر حرام بودن سود اجماع و اتفاق نمودند. ماوردی می گوید: حتی می گویند در هیچ شریعتی خلال نشده است.

نگاهی به تاریخ ربا و سودخواران

مسئله ۲۸۱- استاد سلیمان ندوی در مقدمه کتاب دکتر انور قریشی می گوید: روشن فکران و مفکرین آفریقا و روم در زمان خود (۴۱۲۰) ربا و سود را حرام ساخته و مردم آن پیشرفت و تمدن بزرگی را دریافت نمودند و هرکدام فایده گرفتن را حرام کردند و این نظریه دلالت دارد بر این که سود در بین شان رواج داشته قوانین دولتی او را حرام نموده است.

مسئله ۲۸۲- از آنجایی که سودخواری از نظر عقل بدترین و مضرترین معاملات اجتماعی بوده منجر به فقر و ناداری بیشتر مردم می شود و مال و دارائی در دست یک عده قلیلی سودخوار جمع می شود، هیچ عاقلی ولو کافر هم باشد او را روا نمی داند.
حتی ارسطو که نظریاتش در نسل های بشری اثر بزرگی را باقی گذاشته سود و فایده را بی نهایت نکوهش و مذمت نموده است و مال و دارائی را به مرغ که تخم ننماید تشبیه کرده است و می گوید: مبلغی از پول امکان ندارد که مبلغ دیگر را تولید نماید یعنی فایده گرفتن ظلم و تجاوز آشکار است.

ارسطو نیز می گوید: زمین امکان دارد گیاه را بیرون کند و چهارپای چهارپای بزاید ولی چگونه تصور می شود که درهم و دینار درهم و دیناری را بزاید. طبیعت او را عقیم و نازای به وجود آورده باید همانطور بماند.

ربا و سود در ادیان آسمانی

مسئله ۲۸۳- دین یهود: در سفر حروخ (۲۲ و ۲۵) می نویسد: اگر نقره را برای گرو فقیری که به نزد تو است می دهی یا وی مانند سودخوار مباش و بر آن سود را ننهید.

در سفر الاوین (۲۵ و ۳۵) آمده هرگاه برادر تو محتاج شد و دستش به نزد تو کوتاه بود دور باشد یا نزدیک با او همکاری نما و از او سود مگیر از پروردگار خویش بترس.

در سفر نثبه (۲۳ و ۱۹) می گوید به برادر خود سود قرض نده سود نقره یا سود دیگر چیز از مالهای سودی (۲۰) با بیگانه قرض را به سود بده ولی با برادر خود به سود مده.

از این نوشته معلوم می شود که در نزد یهود سود گرفتن یهودی از غیر یهودی روا است اما به یهودی روا نیست.

نصرانیت

مسئله ۲۸۴- انجیل لوقا (۳۴ و ۳۵) می نویسد: هرگاه برای کسانی که انتظار مکافات را در وقت قرض دادن از آنها دارید کدام سود برای شما درست است؟ ولی قرض بدهید و کار خیر را انجام دهید و به انتظار فایده نباشید. در این صورت مزد و ثواب شما بزرگ است.

دکتر عبدالله دراز در یکی از محاضرات و سخنرانی های خود در جلسه قانون اسلامی که راجع به سود در پاریس انجام داده است در اخیر می گوید: مردان کلیسه و رئیس آن اتفاق دارند بر این که در کتاب حضرت مسیح معامله ربا و سود حرام قطعی قرار داده است.

ربا جاهلیت عرب، «رباء و سود در مکه مکرمه پیش از اسلام»

مسئله ۲۸۵- سود در مکه مکرمه به این طور بوده است که قرض دهنده زمانی که وعده اداء دین می رسید از قرض دار پرسان می کرد که دینش را اداء می کند یا آماده است که مبلغ اضافه نماید. اگر قدرت ادای دینش را می داشت فوراً دینش را اداء می نمود ورنه مدتی دیگر را مهلت می خواست تا دین وی ثابت بماند و مبلغی را برایش می افزود و این معامله رباخواری عیناً مانند سودخواری طائف پیش از اسلام بوده است. زیرا در طائف این طور

رواج داشته که طایفه بنو ثقیف به طایفه بنو المغیره قرض می دادند. زمان اداء دین شان می رسید قرض داران اظهار آمادگی برای دادن مبلغ زیادتری می نمودند. در صورتی که صاحب پول آنها را مهلت می داد و مبلغ بیشتری را بر بالای دین شان می افزود.

سودخواری در مدینه پیش از اسلام

مسئله ۲۸۶- حضروی می گوید: در مدینه این طور رواج داشت که یکی از مردم آن دیار تا مدتی سود می داد هرگاه مدتش تمام می شد باز چیزی دیگر در برابر تمدید مدت افزود می نمود تا که به مال اندکی تمام سرمایه و ثروت قرض دار از بین می رفت (و به دست قرض دهنده می افتاد).

ربا در اسلام

مسئله ۲۸۷- ربا و سود دو نوع است. اول ربا و سود فضل و افزون طلبی و آن عبارت است از گرفتن مال بیشتر در عقد بیع مالهایی که به پیمانه و وزن خرید و فروش می شود و جنس آنها یکی باشد. ربا فضل فقط در مکیلات و موزونات متصور می شود و در مالهای که به گز و متر و فوت، یا به شماره، یا مالهایی که مثلی نیست بلکه قیمتی است متحقق نمی شود.

مانند پارچه ها و لباس ها و مانند حیوانات و سامان خانه، زمین و دیگر ذوات القیم. مثلاً اگر پنج گز قماش و لباس معین را که به شش گز آن بفروشد، یا یک تخم مرغ را به دو تخم مرغ، یا یک گوسفند را به دو گوسفند بفروشد روا است به شرطی که نقداً معامله شود. اگر یکی از بدلین نسبه باشد بیع روا نیست. مثلاً یک گوسفند را به یک گوسفند می دهد اما به شرطی که بعد از دو ماه او را بدهد. حرام شدن ربا فضل به وجود هر دو جزء علت یعنی قدر و جنس متصور می شود نه به یک جزء آن.

سود نسبه

مسئله ۲۸۸- سود نسبه عبارت از فروختن یک جنس به بعضی آن یا به بخش دیگری یا با

چیزی زاید در برابر مدت می باشد. مثلاً دو کیلو گندم را به چهار کیلو می فروشد که بعد از سه ماه برای آن بدهد یا بدون افزونی مانند فروختن دو کیلو خرما نقداً به دو کیلو خرما می فروشد که بعد از دو ماه برایش بدهد.

اما مثال غیر کیلی و وزنی در وقت اتحاد جنس مانند فروختن یک سیب به دو سیب بعد از یک ماه. در همه این مثالها ربا نسیه متحقق می شود زیرا این ربا به یک جزء علت که عبارت از قدر یا جنس است متحقق می شود چنانچه از مثالهای فوق به خوبی دانسته می شود.

اندازه سود زائد

مسئله ۲۸۹- اندازه که ربا فضل در طعام در آن متحقق می شود نصف صاع است که تقریباً دو صد گرم کم دو کیلو می شود. اگر از این مقدار کمتر باشد زیادت در آن روا نیست. مثلاً یک کف گندم را به دو کف گندم یا یک کیلو جو را به یک کیلو و دو صد گرم بفروشد روا است اما مقداری که از موزونات در آن ربا متحقق می شود کمتر از یک دانه جو متوسط از طلا و نقره می باشد.

نوع غله

مسئله ۲۹۰- هرگاه قدر و جنس هر دو با هم موجود شود، ربا و سود متحقق می شود. فرقی ندارد که طعام باشد یا غیر آن. در حدیث شریف ربا فضل گندم و جو ذکر یافته است. هر چیزی که کیلی باشد به آنها قیاس می شود. سود و ربا نیز در آنها ثابت می گردد. مانند جوهری، ذرت، برنج، کنجد، گج، آهک و غیره. هر چیزی که وزنی باشد به طلا و نقره قیاس می شود و ربای فضل در آنها طوری که به طلا و نقره ثابت می شود در آنها نیز صورت می گیرد.

اما آن مالهایی که به پیمانه و کشش فروخته نشود مانند چیزهایی که به شماره و یا به گز و فوت و متر فروخته می شود، ربای فضل در آن متحقق نمی شود. حتی فروختن یک تخم مرغ به دو تخم مرغ و یک گز پارچه به دو گز پارچه صحیح است. به شرطی که نقد باشد و قبض صورت گیرد.

مالهای کیلی و وزنی

مسئله ۲۹۱- هر چیزی را که شریعت او را پیمانی معرفی نمود و یا وزنی و کششی فرموده است، هیچ تغییر و تبدیلی به طور همیشه در آن وارد نمی شود اگرچه مردم به آن عمل ننمایند. جمهور علماء حنفی و شافعی و حنبلی برآنند. زیرا پیغمبر خدا ﷺ فرمود «المکیال مکیال اهل المدينة، والوزن وزن اهل مکة» (رواه ابو داود و النسائی و صححه ابن حبان و الدار قطنی).

«پیمانه پیمانه اهل مدینه است و وزن و کشش وزن و کشش مردم مکه مکرمه است».

از این رو بیع گندم به گندم به کشش برابر و بیع طلا و نقره به پیمانه برابر درست نیست زیرا نص از عرف قوی تر است، قوی تر بر قوی مقدم است.

امام ابو یوسف رحمته الله می گوید: مقیاس معتبر در مالهای سودی منصوص علیه و غیر آن میزان و مقیاس عرفی معتبر است و مقیاس نص به تغییر عرف تغییر می یابد زیرا مبنی نص بر عرف بوده است و علت آن تعارف است. هرگاه تعارف و تعامل تغییر یابد نص نیز تغییر می یابد. اگر زیاد باشد روا است. حتی اگر رسول کریم صلی الله علیه و آله باقی می بودند به آن تصریح می نمودند.

صاحب فتح القدیر قول ابی یوسف رحمته الله را ترجیح داده است. و صاحب الفقه الاسلامی و ادلته گفته که رأی و نظرش از نگاه صحت قوی تر است.

فقه مذاهب اربعه می گوید قول مشهور مذهب قول طرفین است و بعضی رای ابو یوسف رحمته الله را ترجیح داده اند و رأی آن در ضبط موضوع و تطبیق حکم آن آسان تر است. اما اشیاء که از طرف شارع در آن نص وارد نشده است طبق تعامل و تعارف مردم جاری می شود و عرف و اصطلاح شان اعتبار دارد.

سره و پایه مالهای ربوی و سودی برابر است

مسئله ۲۹۲- در مالهای ربوی سره و پایه برابر است، فرقی ندارد. فروختن سره به پیمانه وقتی صحیح است که هر دو برابر باشد و سره گی در مالهای سود اعتبار ندارد. زیرا سره و پایه آنها برابر است و ارشاد رسول کریم صلی الله علیه و آله: «جیدها و ردیها سواء» مؤید این مطلب است.

ورنه از حدیث بیع تمر به جنب (سرة) استفاده شده است و آن حدیث متفق علیه، مضمون آن چنین است: پیغمبر خدا ﷺ شخصی را به خیر عامل مقرر فرمودند، خرماى جنب سره آورد. آن حضرت ﷺ فرمودند: آیا همه خرماهای خیر این طور است؟ وی گفت: نه یا رسول الله. ما یک صاع از این خرما را به دو صاع و دو صاع آن را به سه صاع می گیریم. رسول الله ﷺ فرمودند: «لا تفعل» «این کار را مکن همه را بفروش، به عوض آن سره را بخر».

در حدیث صحیح دیگری به روایت ابی سعید رضی الله عنه چنین آمده که ترجمه آن بدین شرح است: حضرت بلال به نزد رسول گرامی اسلام خرماى بونی سره‌ای را آورد. آن حضرت فرمودند: «این را از کجا آوردی؟» گفت: ما خرماى پایه داشتیم، دو صاع بدادیم و یک صاع از این گرفتیم. رسول الله ﷺ فرمودند: «اوه، عین الربوا، عین الربوا، لا تفعل» (متفق علیه). «ای وای، عین سود است، عین سود است، این کار را مکن».

اجماع: اجماع علما، همه در حرمت آن صورت گرفته است.

قیاس: اگر تفاوت جید وردی منظور گردد در آنها، خرید و فروش نسبه می شود زیرا هیچ دو عوضی از یک جنس نمی باشد مگر در بین آنها نوع تفاوتی هست.

ربا و سود نسبه در مدت

مسئله ۲۹۳- ربا و سود نسبه همان ربا و سود جاهلیت است و آن عبارت از وصف علت ربای فضل است، یعنی قدر و جنس. مثال: دو کیلو گندم در زمستان به سه کیلو گندم می خرد که آن را در تابستان بدهد. یک کیلوی که افزوده می دهد در مقابل خود از مبیعه چیزی ندارد فقط و فقط در برابر مدت و مهلت قرار دارد. از این رو به نام ربای نسبه یعنی تأخیر یکی از دو بدل یاد می شود. پس زیادت در یکی از دو عوض در برابر تأخیر زمانی آن است. فرقی ندارد که مقدار یکی باشد یا نباشد. و یا تفاوت زیاد و کم باشد.

عادت جاهلیت چنان بود که وقتی یکی به یکی قرض می داد و وقت آن می رسید برایش می گفت: یا دین را ادا کن یا در مقدارش افزون نما و این معامله زشت و قبیح سبب هلاکت قرضدار و از بین رفتنش می شود. زیرا بالاخره تمام مایملک او را از بین می برد و این سودخوار بی رحم او را بدبخت و بیچاره می سازد که این یک فاجعه بزرگ اجتماعی و اقتصادی است.

حکم ربای قرض

مسئله ۲۹۴- اگر شخصی به دیگری مقداری درهم یا دینار به قرض دهد و برای قرض کننده شرط نماید که در وقت ادای قرض بیشتر از آنپردازد این ربا محسوب گردیده و حرام است. همچنین اگر با این شرط قرض بدهد که تا فلان تاریخ همان مقدار قرض را ادا کند و از آن تاریخ اگر تأخیر کند باید بیشتر بدهد این نیز ربا و حرام است.

مسئله ۲۹۵- هرگاه قدر یا جنس یکی باشد نسیه حرام است. مانند دو کیلو گندم به دو کیلو گندم نسیه یا دو کیلو جو به دو کیلو جو نسیه.

قاعده کلی: هرگاه مبیعه و ثمن از یک جنس باشد و به پیمانه و وزن فروخته نشود، زیادت و افزونی در یکی از عوضین (مبیعه و ثمن) درست نیست. فرقی ندارد که زیادت به واسطه مدت باشد یا غیر آن. از این رو ربا فضل و رباء زیادت حرام است.

مانند گندم، جو، طلا و چیزهایی که به کیل و وزن فروخته می شود. زیرا قدر و جنس در آنها متحقق و ثابت می گردد.

اما اگر یکی از قدر و جنس موجود باشد سود فضل محقق و موجود نمی شود، بلکه ربا نسیه آن حرام می گردد. مثال جنس بدون قدر، مانند تخم مرغ و دیگر چیزهای که به شماره و یا به گز و وقت فروخته می شود مانند پارچه ها.

مثال: قدر بدون جنس مانند گندم و جو. اینها به پیمانه فروخته می شود و جنس آنها یکی نیست. در آنها ربا نسیه که عبارت از بیع با زیادت مدت است حرام می باشد.

ربا فضل که عبارت از بیع با زیادت یکی از دو عوض می باشد حرام نیست، به شرطی که قبض صورت گیرد. جنس تنها علت برای ربا نسیه می شود. زیرا علت با کیل و وزن است با اتحاد جنس و هر علت که دو وصف داشته باشد علت به هر دوی آنها تمام می شود و برای هر یک شبهه علت است و به واسطه شبهه علت شبهه حکم ثابت می شود. و جنس تنها ربا را به نزد احناف حرام می سازد مانند بیع حیوان به حیوان به طور نسیه زیرا عقد بیع مساوات را می خواهد و مساوات و برابری در بین بدلین در صورتی که یکی نقد و یکی نسیه باشد متحقق نمی شود زیرا نقد از نسیه بهتر است و ارزش آن بیشتر است.

و این وصف طوری که در مطعومات و اثمان وجود دارد در غیر آنها نیز موجود است و دلیل این موضوع ارشاد رسول کریم ﷺ است که فرمودند «لاریاً الافی النسبة»، «و انما الرباً فی النسبة» پس ربا در نسبه ثابت می شود در صورتی که جنس یکی باشد.

مسئله ۲۹۶- دین اسلام معاملاتی را که ربا و شبهه آن را ایجاد نماید ممنوع و حرام ساخته است. شریعت مطهر اسلام بیع مزبانه را ممنوع قرار داده است و آن بیعی است که خرما تازه را در درخت به خرماي خشک که در زمین نهاده شده می خرد و از بیع محاقلة نیز منع نموده است و آن عبارت است از خریدن دانه که در خوشه درون شده است به دانه ها موجود و جمع شده. منع آنها به واسطه آن است که ماده و ریشه رباخواری قطع شود و از بین برود زیرا برابری بین دو چیز پیش از خشک شدن دانسته نمی شود. از این رو فقهای کرام فرمودند نادانی مماثلة و برابری مانند حقیقت زیادستانی است.

ربا و سودی که مصارف معروف است ربای نسبه است

مسئله ۲۹۷- در صرافی های جهان و بانکها این طور قرار است که مال و پولی را می دهند به فایده سالانه یا ماهانه به حساب فی صدی مثلاً ۷ در ۱۰۰ یا ۵ در ۱۰۰ یا ... البته این کار گرفتن مال مردم است به باطل و همه ضررهای ربا و سود در آن متحقق است و از جمله ربا نسبه به شمار می رود.

بر همه مسلمانان لازم است که از آن جداً خودداری نمایند تا مرتکب جریمه اجتماعی و اخروی و زیان و ضرر اخلاقی نشوند.

جنس متحد و مختلف

مسئله ۲۹۸- طوری که قبلاً بیان شد فروختن جنس به جنس به طور زیادتی حرام و زیادتی در بین چیزهای که یک جنس نباشد روا است، مگر گوشت های مرغان مانند کبک، گنجشک به طور متفاضل افزونی روا است زیرا آنها ربوی نیست به کیل و وزن فروخته نمی شود. ولی مرغ های خانگی چون عادتاً گوشت آنها وزن می شود به طور تفاضل و

افزونی روا نیست باید برابر باشد.

قانون شناخت جنس‌های مختلف

مسئله ۲۹۹- اختلاف جنس به سه چیز شناخته می‌شود:

۱- به اختلاف اصل، مانند سرکه که از خرما ساخته می‌شود و سرکه انگور آنها، اگرچه هر دو به نام سرکه یاد می‌شود، ولی چون اصل آنها مختلف است، دو جنس به شمار می‌آید. بیع آنها متفاضلاً به طور نقد روا است. گوشت و شیر گوسفند با گوشت و شیر گاو نیز همین حکم را دارد.

۲- اختلاف غرض و هدف مقصود مانند موی بز و پشم گوسفند می‌باشد، زیرا از موی بز چیزهایی ساخته می‌شود که از پشم میش نمی‌شود و مقصود از آنها یک رنگ است پس آنها دو جنس مختلف گفته می‌شوند. اما گوشت و شیر آنها جنس واحد است زیرا گوشت گوسفند یاد می‌شود یک اسم دارد و یک جنس گفته می‌شود.

۳- ساختار آن یکی نباشد مانند نان و گندم آنها دو جنس گفته می‌شود زیرا به واسطه تبدیل شدن صفت آنها در ساختار نان دو جنس مختلف می‌گردد.

نظر به قاعده فوق گوشت شتر، گاو و گوسفند و شیر آنها اجناس مختلفی‌اند و تفاضل در بین آنها روا است. گندم، جو، جواری، برنج، ماش، عدس و... اجناس مختلف می‌باشند، تفاضل در آنها روا است. نان، آرد، گندم اجناس مختلفی‌اند. پیه و گوشت، روغن است مسکه و روغن ریخته شده دو جنس است.

دلیل احناف بر علت ربا

مسئله ۳۰۰- علماء احناف می‌گویند که علت ربا کیل یا وزن است زیرا مساوات و مماثلة در بین عوضین شرط صحب بیع است و ربا و سود که حرام است به واسطه زیاد بودن مال بدون عوض می‌باشد و این علت در چیزهای غیرمنصوص علیه مانند گچ، آهن، چونه و... موجود است. برابری و مساوات به اعتبار صورت و معنی است قدر کیل یا وزن مماثلة را صورتاً محقق می‌سازد و جنس مثبت برابری و مماثلة معنوی است، زیرا مجانسه عبارت از

آن است که مالیت آنها به هم نزدیک باشد. یک پیمانانه همرنگ یک پیمانانه است و یک دینار برابر یک دینار است یک پیمانانه زائد خالی از عوض است. در عقد معاوضه باید از آن خودداری شود و آن زیادت عبارت از سود و ربا است و این علت تنها در مطعومات و ثمن‌ها نیست بلکه در هر مکیل و موزون که به جنس و مثل خود فروخته شود موجود است.

حکمت حرمت ربا و سود در ابعاد مختلف

مسئله ۳۰۱- نظام اقتصادی اساس پیشرفت و تمدن واقعی بشریت است. به شرطی که طبق هدایت خداوند ﷻ علیم و حکیم تطبیق شود. این نظام دارای رحمت، سعادت و پیشرفت‌های بافیض و برکتی است و در برابر این نظام اقتصادی الهی و اسلامی نظامی دیگری است بر پایه ربا و سود با شرارت و قساوت قرار دارد. اینها دو نظام است که مقابل یکدیگرند نظام اسلامی و نظام ربوی این هر دو نظام در حقیقت و در اساس و در نتیجه با هم جمع نمی‌شوند. و توافق نمی‌کنند و در حقیقت زندگی و در هدف و مقصد در دو طرف نقیض قرار دارند.

نظام اقتصادی و حیاتی اسلام بر این اساس برپا شده که خداوند ﷻ آفریدگار عالم، زمین و انسان است و هستی و وجود را به هر موجود بخشیده است. خداوند مالک هر موجود بوده، هست و او را آفریده است. و انسان را در زمین خلیفه و جانشین خود گردانیده و ذخایر زمین را به دسترس وی قرار داده است.

نیروها و توانائی‌هایی برایش داده تا مطابق عهدها و شرایط مقرر از روزی‌ها و ارزاق که در زمین ذخیره نموده استفاده نماید و این مملکت پهن‌آور را بدون شرط و عهد و بلاقید و شرط و مطلق العنان برای وی ننهاده است که هر چه بخواهد و هر طوری که بتواند بکند، بلکه خلافتش بر اساس و طریقی که برایش مقرر و حسب شریعتی که برایش امر فرموده قیام کند تمام عقدها، کارها، معاملات، اخلاق و عبادتش اگر مطابق پیمان و عهد الهی باشد صحیح و ربه باطل است.

هرگاه آن برنامه باطل را جاری سازد ظلم و تعدی خالص بوده خداوند ﷻ او را ثابت

توسط بندگان مخلص خود نمی‌گرداند. پس حاکمیت زمین مانند حاکمیت سایر عالم مربوط به خداوند است. همه مردم از حاکم و محکوم باید در جاری ساختن، تطبیق و عملی نمودن شریعت الهی همه نیروهای خویش را به کار برند و نمی‌توانند از این قانون پر محتوا و با حکمت خودداری نمایند.

زیرا بشریت وقتی در زمین خلیفه خداست که در تطبیق فرامین حیات بخش وی استوار باشد، در غیر آن هیچ مالکیت و خلافت ندارد.

ربا عملی است که از آغاز خود با قواعد الهی مزاحمت دارد

مسئله ۳۰۲- در بعد دینی و عبادی ربا و سود نظامی است که بر دیگر مفکوره و تصور بنا شده تصویری که مغایر نظام والا مقام الهی است.

از این رو عقاید و اخلاق که خداوند عز و جل در حیات و زندگی بشر مقرر نموده در آن رعایت نگردیده هر انسان در این مفکوره به خلاف ارشادات سعادت‌مندانه الهی و در غیر صراط المستقیم وی روان است. این انسان در وسایل و اسباب به دست آوردن مال و در راه نشو و نما و زیادت آن خود را آزاد می‌داند به طوری که در استفاده آن خود را مقید نمی‌داند و از عهود و موثقی و شرایط الهی صرف نظر نموده است.

خیر و مصلحت دیگران را نیز مدنظر ندارد خزانه‌ها و صندوق‌ها آن پر شود هیچ باکی در این راستا ندارد که میلیون‌ها انسان به واسطه عملیه آن اذیت شود و رنج ببینند و هلاک شود. قوانین وضعی احیاناً جلوی آزادی آن را تا اندازه گرفته و نرخ سود و فایده آن را محدود نموده، حیل، غصب و غارت آنها مداخله نموده ولی این مداخله موضوعات خودشان و خواهشات نفسانی‌شان بوده به یک مبدأ ثابت می‌شود که از تسلط و حاکمیت الهی سرچشمه بگیرد ارتباطی ندارد.

البته مفکوره ربا و سود به پایه فکر فاسدی به پا شده که آخرین هدف آفرینش انسان تحصیل مال است به هر وسیله که باشد و استفاده از آن طوری که هوئی نفس‌شان بخواهد و در برابر جمع نمودن مال با هم نزاع و خصومت می‌کند و در سر راه آنها هر قانون نیک و صالح که دیگران به آن قیام دارند پایمال می‌شود.

نتیجه و ثمره نظام ربوی و سودخواری (در بعد سیاسی)

مسئله ۳۰۳

نظام ربوی در نهایت نظامی است که بشریت را نخست می‌کوبد و نرم می‌نماید و حیات فردی، اجتماعی، دولتی و قومی را به واسطه عدهٔ قلیلی سودخوار به شقاوت و بدبختی مواجهه نموده به اخلاق، اداب و اعصاب‌شان ضربه می‌زند.

در دوران تجارت و رشد اقتصادی زیان و نقصان وارد می‌نماید که بالاخره فرمانروای حقیقی و نفوذ عملی بر جامعه بشری در دست یک عده پست‌ترین مخلوق خدا و مضرت‌ترین آنها متمرکز و مستقر می‌شود به نحوی که تمام دسترنج، زحمتکشی، عرق‌ریزی و خون بشریت به عنوان فایده سودی که سودخوران زحمت و رنج در آن نکشیده‌اند به جیب و کیسهٔ آنها باز می‌گردد.

ای وای بر بشریتی که چنان قشر سودجوی در بین‌شان رشد کند و همه مایملک‌شان را بلع نماید، در این عصر است که بشریت به همه انواع بدبختی مبتلا و جا دارد که سنگ و سفال و نهال به حالشان گریه نماید.

ربا مصیبت بزرگ بشریت (ضرر ربا و سود در بعد اجتماعی)

مسئله ۳۰۴- صاحب حکمت التشریع در فلسفه حرمت ربا چنین می‌نگارد که خلاصه آن به فارسی ذکر می‌شود: خداوند ﷻ سود و ربا را بکشد، بسیاری خانه‌های آباد را خراب نموده و بسیاری ثروتمندان و داراها را فقیر گردانید، غلام و مملوک ساخت و خانواده‌های شریف و محترم را به ذلت و پریشانی دچار نموده در فقر و فاقه مبتلا گردانید.

ربا و سود مصیبت بزرگ و واقعه تاریک و مرض ناعلاج و کشنده است. کسی که گرفتار سودخواری می‌شود به زودترین فرصت فقر و ناداری به سراغش می‌آید و شدت و سختی او را فرا می‌گیرد و در بلائی عظیم و غم و اندوه دائمی گرفتار می‌گردد و همیشه پریشان، فکرش مختل و قلبش مضطرب است به نحوی که حیات و زندگی‌اش به خطر مواجه است. هر قدر در مذمت ربا و سود و ضرر آن و زشتی عمل سودخوران بیان کنیم از این بیان و ارشاد پروردگار نسبت به ربا و سود جامع‌تر و بلیغ‌تر گفته نمی‌توانیم.

«یا ایها الذین آمنوا اتقوا لله وذرّوا ما بقی من الربوا ان کنتم مؤمنین فان لم تفعلوا فاذنوا بحرب من الله ورسوله».

ای مؤمنین از خدا بترسید اگر شما ایمان دارید باقیماندهٔ ربا و سود را ترک کنید اگر این کار را نکردید به جنگ خدا و رسول اعلان می‌شوید.

در این راستا لحظهٔ غور و تعمق شود کسی که خدا و رسول با وی اعلان حرب و جنگ را بنماید آیا نصرت و کامیابی نصیبش می‌شود. یا او انسان بدبخت، شکست خورده، خوار و ذلیل بوده به شقاوت و ذلت دین و آخرت گرفتار می‌شود شکی نیست این گروه به بدنامی و شرمساری دنیا و خشم و غضب الهی و آتش دوزخ در آخرت گرفتار خواهد گردید این رباخواران لحظه‌ای از خواب غفلت بیدار شوند و در پیرامون این آیه کریمه فکر نمایند.

«الذین يأکلون الربا لا یقومون الا کما یقوم الذی یتخطه الشیطان من المس»

آنانی که سود می‌خورند بر نمی‌خیزند مگر مانند کسی که او را شیطان باثر مساس خود دیوانه نموده است. رسول گرامی اسلام می‌فرماید: «لعن رسول الله آکل الربا و مؤکله و کاتبه و شاهده» پیغمبر برگزیده اسلام سودخوار، سود ده، نویسندهٔ سود و شاهدان آن را لعنت کرده است (رواه مسلم).

ملاحظه شود این چه عمل است و چطور معامله است که خشم و غضب الهی تنها بر سود خوار نیست بلکه سود ده، کاتب سود، گواهان آن همه مورد خشم و لعن قرار گرفته است.

اگر کسی بگوید: که این تقبیح و بدگویی سود و بیم دادن آن به عذاب بسیار سخت چیست. الان حکومت‌های متمدن و پیشرفته و کشورهای صنعتی و مجهز و متمول معاملهٔ سود را انجام می‌دهند و او را از اسباب فایده و بهره کامل می‌دانند. ما می‌گوییم که آنها ضرر شراب و زنا را دانسته و به آنها قائلند و در حالی که آنها در هر زمان و مکان بدترین و مضرت‌ترین اعمال انسان به شمار می‌رود. همانا همهٔ حکومت‌های اروپا به حکمت حرمت سود که دین اسلام آن را حرام نموده ایمان و باور دارند. زیرا یقین دارند و دیدند که تمام مالهای صرافی‌ها و بانک‌ها در جنگ جهانی به باد فنا رفت حتی یک قسمت بزرگ آن نصیب دریا گردید. در عین حال این اعمال مضر اخلاقی، اجتماعی و اقتصادی را ترک

نمی‌کنند.

ربا و سود دروازه قرض الحسنه را مسدود می‌سازد

مسئله ۳۰۵- یکی دیگر از ضررهای سود این است که دروازه قرض الحسنه را که بزرگترین وسیله تقوا و پرهیزگاری است مسدود می‌سازد زیرا هرگاه صاحب ثروت ببیند که در سود مالش ظاهراً افزون می‌گردد و زیاد می‌شود هیچگاه صاحب ثروت به قرض الحسنه اقدام نمی‌کند و مردمان محتاج و مضطر مجبور می‌شوند که به سود دادن اقدام نمایند. طبعاً قرض الحسنه مواساة و همکاری که امر بزرگ اجتماعی و عبادت بس عظیم است، از بین می‌رود و دروازه رحم و شفقت دلسوزی که سبب محبت و وحدت اجتماعی است بسته می‌گردد. در آن حالت وای بر آن جمعیت که به همچو بلای گرفتار گردند.

ضرر ربا در بعد اقتصادی

مسئله ۳۰۶- البته ربا و سود سبب فساد عالم بشریت می‌گردد زیرا هرگاه پولداران مردم را به ربا و سود استثمار نمایند و گنج و سود را بدون زحمت و کار به دست آورند عیاش و استراحت طلب گردیده به کسالت و تنبلی مواجه، از کسب و کار روگردان و دل سرد می‌شوند. دهقان و تاجر و صنعتگری ندارد مگر همت و هدفش به دست آوردن فایده و سودجویی و استثمار مردم است و از کسب و کار صحیح و درست منصرف می‌شوند. استاد مرحوم شیخ محمد عبده در تفسیر آیه «أَمَّا الْبَيْعُ مِثْلَ الرِّبَا» می‌گوید ربا و سود انسان را طوری تربیت می‌کند که استعدادهای موهبت شده الهی را در بشریت ساخته از کار و عمل و سعی و تلاش در زمین باز می‌دارد. تجارت نمی‌کنند و صناعت و پیشه‌وری نمی‌نمایند از زراعت دوری می‌جوید. زیرا انسان وقتی پول خود را در یکی از بانکها بگذارد و از آن فایده بگیرد از فایده آن معیشت و زندگی خود را تأمین می‌نماید و به یک دم کار و کسب را ترک می‌کند. کسالت و تنبلی بر آن حاکم می‌شود از کار و عمل بد می‌برد و به حیث یک عضو فاسد و کاهل در اجتماع بشری زندگی می‌نماید و هر قدر سود و ربا زیاد شود، این اعضای فاسد در اجتماع بشری افزوده گردیده سبب از بین رفتن همه جامعه

بشری می‌گردد. بلی این یک مرض ساری است که اگر جلوگیری نشود نسل بشریت را به نابودی و بدبختی می‌کشاند. رسول گرامی اسلام و منجی عالم بشریت می‌فرماید: «اِنَّ الرِّبَا وَاَنْ كَثُرَ فَعَاقِبَةُ تَصِيْرٍ اِلَى قُلٍّ»:

در جامعه که امتیازطلبی بین افراد حکمفرما بوده باشد و یکی دیگرش را بدون فایده مادی کمک نکند و حالت تنگدستی و نیازمندی فرصتی برای شمول و استثمار و شکار مادی برای دیگری باشد این جامعه و امثال آن هیچ وقت نمی‌تواند که بر پایه‌های ثابت اجتماعی برابر باشد، بلکه افرادش محکوم به تشتت و پراکندگی و تخریب و بردباری است.

اگر عوامل و اسباب دیگری در این رابطه کمک کند افراد آن در مابین خود از روحیه تعاون و همدردی و تکامل برخوردار بوده و اوصاف کرم، سخاوت و مروت در بین آنها حکمفرما بوده باشد، در این وقت اگر یک عضو آن احساس کند که عضو دیگری به کمک و همدردی ضرورت دارد بدون درنگ و تأخیر دست تعاون به طرف او دراز می‌کند و چیزی که در قدرت دارد از وی دریغ نمی‌دارد. اغنیاء و ثروتمندان با فقراء و مساکین کمک‌های اقتصادی می‌نمایند عدالت و انصاف را با آنها مراعات می‌کنند، در نتیجه در بین افراد روحیه تعاون و تعاطف پیدا شده، روز به روز در آن اجتماع این روحیه ازدیاد می‌گردد. همه روزه با هم نزدیک‌تر می‌شوند و هیچ عاملی نمی‌تواند باعث بروز اختلاف داخلی جامعه مذکور شود. زیرا که افراد آن جامعه با هم یار و مددکارند. شکی نیست که این اجتماع به زودترین فرصت به تمدن و پیشرفت‌های همه جانبه موفق می‌گردد.

البته ملتها و اقوام مختلف نظر به رابطه بین المللی شان اگر با روحیه تعاطف و مواسات با یکدیگر پیش آمد کنند و از در لطف و احسان و پیشانی باز پیشامد نموده، در از بین بردن مشکلات و نیازمندی‌های شان دریغ ننماید، البته از جانب مقابل به شکر و سپاسگذاری و محبت روبرو خواهد شد. اگر به عکس آن پیش آمد نماید، مانند زمانی که انگلستان بعد از جنگ جهانی دوم از آمریکا خواست تا موافقه قرض بزرگی را که به نام موافقه بوتین معروف است امضاء کند و آمریکا هم در این جنگ هم پیمان انگلستان بود و توقع می‌رفت تا به وی قرض بدون سود بدهد، لیکن آمریکا با وجود هم پیمان بودنش حاضر نشد که

بدون سود به وی قرض بدهد و انگلستان نظر به مشکلات که داشت قرض را با شرایط سود پذیرفت، ولی این معامله تأثیرات خوبی را در بین ملت انگلستان ایجاد نکرد. این موضوع را از نظریات سیاستمداران انگلستان به خوبی می توان درک نمود.

(لاروکنیز) نماینده ملت انگلیس وقتی که بعد از امضای چنین معاهده از آمریکا برمی گردد در مجلس لاردها چنین گفت: درد و حزن شدیدی که در امضای این قرارداد از طرف ایالات متحده آمریکا به من اصابت نموده قطعاً قابل فراموشی نیست، زیرا او در این حالت بدون گرفتن سود به ما قرض نداد. آقای چرچیل با آن که طرفدار آمریکا بود چنین گفت: من از خلال این روش و سلوک آمریکا که مبنی بر حب مال است در مقابل ما احساس بسی خطر می کنم و حقا که این معاهده اثرات بد و ناگواری را بین ما و آمریکا به یادگار گذاشت. نظریات دیگر هم از سیاستمداران انگلیس هست در اینجا به این دو نظریه بسنده گردید.

آری سود در زندگی اقتصادی و اجتماعی که در اثر قرض بین مردم به وجود می آید دارای انواع و اشکال مختلف می باشد و قرض ها نیز چندین نوع است:

۱- قرض های که مردم محتاج، غرض رفع احتیاج شان دریافت می دارند.

۲- قرضهایی که تجار اهل کسب و زمین داران به غرض تولید و به دست آوردن مفاد حاصل می کنند.

۳- قرض هایی که حکومت ها از دیگر ممالک می گیرند.

اینک یکی از این انواع قرض ها را مورد بحث قرار داده و در صورت سود اندازه ضرر آن را بیان می داریم.

قرض های مردم محتاج

این نوع قرض هایی است که سود در آن به پیمانۀ وسیع پیدا می شود که آن به نام پیشۀ سودستانی یاد می گردد و این آفت و مصیبت جهانی است که هیچ مملکتی از شر آن در امان نیست. زیرا این ممالک شرایط و ظروف را چنان آماده ساختند که فقراء و مردم متوسط الحال بتوانند در هنگام ضرورت شدید به سهولت و آسانی قرض های را به دست

بیاورند و یا کم از کم نرخ بازار آن قرض را بدون پرداخت سود در آن بازیافت کنند و این کار است که حکومت‌ها آن را از دایره وظیفه خود خارج می‌دانند.

بانکها هم وقتی قرض می‌دهند که قرض مذکور در قبال خود مفاد کثیر و هنگفتی را دارا باشد. اگر فرضاً دروازه بانکها بر روی فقراء بیچاره و مسکین باز هم باشد آنها نمی‌توانند که به بانکها روی بیاورند و ضرورات عاجل خود را رفع سازند از این سبب است که دهقانان، کارگران، تاجران خورد و کم سرمایه و مأمورین کم معاش و عموم مردم فقیر و بی بضاعت مجبور می‌گردند تا در وقت ضرورت و نزول مصائب و سختی‌ها نزد سودخواران شتافته و از ایشان قرض بگیرند و این سودخواران بی عاطفه به مانند عقاب‌ها گوشت‌خوار در فضای هر قریه و شهر در گردش و جستجو هستند تا شخصی را پیدا کنند که چنگال‌های تیز خود را در آن فرو برند و بتوانند گوشتی را از آنان جدا کنند و طعمه خود سازند و از خوردن آن و زخم وی کدام اندیشه و باک هم ندارند و هر کسی که یک بار در دام (سودخواران) افتد دیگر در طول زندگیش نمی‌تواند که از آن نجات یابد بلکه فرزندان و اخلافش که از پدران و اجدادشان آن را به میراث برده‌اند نمی‌تواند از زیر بار آنها خلاص شوند و بعد از این که چند برابر اصل سرمایه پرداخته‌اند باز هم از نزد آن نجات نیافته‌اند. به مراتب دیده شده است که وقتی مدیون تا مدتی نتواند که قرض را تأدیه کند دائن (سودخوار) همه دارائی مدیون را با سرمایه اولی‌اش که قرض داده بود جمع نموده واپس برای مدیون بیچاره قرض داده که نسبت به قرضش چند برابر زیاد شده که این وضع حالت مدیون را نسبت به سابق بدتر و خراب‌تر نموده است. این مصیبت عمومی و گسترده است که اکثریت طبقه فقیر و متوسط در هر گوشه گیتی به آن مبتلا و گرفتاراند و آن سرمایه‌داران را قدرت می‌دهد تا حصه زیادی از درآمد کارگران کم معاش را برای خود اخذ نمایند تا اندازه‌ای که آنها نتوانند از عایدات ماهانه خویش که بسیار به زحمت و عرق‌ریزی حاصل کرده‌اند به اندازه‌ای برای خود بگذارند که رمق زندگی‌شان را حفظ کند. زیرا شخص سودخوار قیمت اکثر آن را در بدل سود خود می‌ستاند و این امری است که نه تنها اخلاق‌شان را فاسد ساخته و آنها را مجبور به ارتکاب جرایم و جنایات گردانیده و سویه زندگی و تعلیم و تربیه اولادشان را پایین آورد بلکه از جمله نتایج حتمی و لازمی آن این است که لشکر غم و حزن بر کارگران

هجوم آورده و در کفایت و نشاط ذهن و بدن شان تأثیر فوق العاده بد و منفی نموده است که در اثر آن نمی توانند به اجرای وظایف شان دارائی نشاط بوده و به رضایت خاطر و سینه فراخ در انجام آن بپردازند. معاملات سوددار نه تنها از این رهگذر ظلم و ناروا محسوب می شود بلکه بزرگترین ضرر را در اقتصاد ملی نیز در پی دارد.

زیرا گرسنگی در تمام وجود کارگران حقیقی که ثروت ها و اموال، نتیجه کار و محصول عرق ریزی آنها است استیلاء می کند چنان ثروتی که تمام آرامش و آسایش اجتماعی را فراهم می آورد و بدون زحمت و عرق جبین آنها بدست نمی آید و در این حالت آنها نمی شود که طور شایسته و لازم در تولید و صنایع مشغول باشند.

نقل از کتاب سودخوری از نظر اسلام (ترجمه شیرانی و تألیف ابوالعلی مودودی)

مسئله ۳۰۷- مسئله واضح و روشن است که مواساة و دستگیری دنیا داران به مساکین و فقراء سبب محبت و دوستی و ارتباط ذات البینی می گردد و این وحدت و همبستگی سبب تقویت امنیت و آرامش گردیده مردم به حیات روزمره خود به خاطر جمعی ادامه می دهند و به تمدن های واقعی و خودکفائی نائل می گردند و از اجانب و بیگانه بی نیاز می شوند و دشمنان اسلام و استکبار جهانی نمی تواند دست به استعمار و استثمار بزنند. اما اگر ربا و سود در بین مردم رواج یابد در بین مردم رحمت، شفقت و محبت قلبی به وجود نمی آید، قساوت و سخت دلی به عوض رحمت و دلسوزی جای گیر می شود. حتی یک فقیر از گرسنگی هلاک می شود و کسی را نمی یابد که به وی لقمه نانی بدهد که از مرگ نجات یابد و از این رو می بینیم در کشورهای پیشرفته و متمدن که ربا و سود در بین آنها رواج دارد به مشکلات اجتماعی دچار گردیده طبقه کارگر بر اصحاب اموال یورش برده با هم به نزاع و خصومت گرفتاراند و از کارخانه روگردان می شود البته این عملیه ربا است که سبب به وجود آمدن کمونستی، هرج و مرج، سرقت، غارت، و دیگر جنایات در اروپا و آمریکا گردیده است. از این رو رسول کریم ﷺ از یهودی هایی که در جزیره العرب بودند نظر به این که معامله ربا و سود را نسبت به باقی مردم زیادتر استعمال می نمودند عهد و پیمان مؤثق و محکم گرفت تا در جزیره العرب سودجویی و رباخواری نمایند زیرا این اماکن مقدسه و

پاک مظهر ارشادات قدسی و منبع طهارت و پاکی از هر شر و خیانت گردیده است.

بیع غله جات به جنس آنها و به غیر جنس

از شش چیزی که در حدیث آمده یکی بیع گندم به گندم و جو به جو است. امامان اهل سنت دیگر حبوبات و غله جات را به این دو نوع قیاس نمودند، اگرچه نظریات شان در علت ربا مختلف و متفاوت است. بیع گندم به گندم وقتی روا و جایز است که مساوی و دست به دست و نقد به نقد باشد. بیع جو نیز همین طور است اما فروختن جو به گندم به طور افزود دست به دست روا است. مثلاً بیع یک کیلو گندم به دو کیلو جو روا است. به شرطی که در مجلس قبض شود. جواری، برنج، شالی، عدس، نخود و دیگر غله جات کیلی و وزنی بر جو و گندم قیاس می شود.

فروختن آرد گندم به گندم یا نان

مسئله ۳۰۸- فروختن آرد که از یک جنس گرفته شود به جنس آن روا نیست. بیع آرد به گندم و آرد جواری به جواری و ... روا نیست. برابر باشد یا نباشد، زیرا برابری در آنها ثابت نمی شود. زیرا یک پیمانه آرد نظر به این که در پیمانه می فروشد (از یک پیمانه گندم بیشتر است) پس مساوات و برابری متحقق نمی شود.

بیع آرد به خلاف جنس آن

فروختن آرد نرم با آرد درشت که از یک جنس باشد به طور مساوی و افزود روا نیست. بیع آرد به آرد که یک جنس باشد به شرطی که پیمانه برابر باشد صحیح است. اما بیع آرد به آرد به وزن روا نیست. فروختن آرد غربال شده به ناغربال در صورتی که در کیل برابر باشد صحیح است. چنانکه بیع آرد درشت به آرد درشت که در پیمانه برابر باشد صحیح است.

بیع نان به گندم

فروختن نان به گندم و عکس آن برابر و افزود رواست زیرا نان به واسطه تغییر جنس جدا شده است و قبض هر دو در مجلس شرط نیست بلکه تعیین شرط است. مثلاً فروختن بیست قرص نان که قبض نموده به یک کیلو گندم به مدت دو ماه روا است ولو که گندم‌ها از نانها زیادتر باشد و عکس آن نیز بنا به قول مفتی به جایز می‌باشد. و نیز فروختن آرد به نان و نان به آرد به طوری که در گندم بیان شد روا است.

مسئله ۳۰۹- قرض کردن نان روا است به این طریق که پنج قرص نان را از همسایه می‌گیرد که واپس برایش پنج قرص بدهد به شرطی که بنا به قول مفتی به وزن شود. بیع گندم تر به مثل آن و به خشک و بیع گندم تازه به تازه و خشک به خشک جایز است. بیع گندم جوش داده به گندم ناجوش داده بنا به قول اصح اگرچه برابر باشد روا نیست، اما فروختن جوش داده به مثل آن به شرط برابری روا است.

بیع میوه به جنس آن

مسئله ۳۱۰- همه میوه‌ها و سبزیجات که به پیمانه و وزن فروخته می‌شود ربا و سود به آن داخل می‌شود و به تمر و خرما قیاس می‌گردد. همه خرماهای نخلستان، یک جنس است اگرچه اصناف و انواع بسیار باشد، بیع بعضی از آنها به بعضی دیگر صحیح نیست مگر در صورت که مساوی باشد و دست به دست شود. سره و پایه آن فرقی ندارد زیرا سره‌گی و پایگی در انواع ربوی اعتبار ندارد مگر در مال یتیم که وصی نمی‌تواند مال سره یتیم را به جنس پست آن بفروشد.

بیع خرمای تازه به خرمای خشک جایز است طوری که بیع گندم تر به خشک و تازه به خشک روا است. فروختن خرمای تر شده و نم کرده به خشک جایز است. کشمش و انجیر همین حکم را دارد. همه انواع خرما و انگور با اختلاف انواع خود یک جنس می‌باشد. انگور لعل و خلیلی، کشمش و ... هراتی، افغانی، خارجی همه یک جنس است. بیع بعضی به بعض آنها وقتی صحیح است که مساوی و دست به دست نقد به نقد باشد.

مسئله ۳۱۱- فروختن انگور تازه به کشمش بنا به قول بعضی به پیمانانه برابر صحیح است و بنا به قول بعضی درست نیست زیرا برابر نمی باشند. تمام میوه های که خشک داشته باشد همین حکم را دارد مانند انجیر، زردآلو و جوز (گردو).

مسئله ۳۱۲- میوه درختی که از درخت دیگر فرق داشته باشد و مغایر باشد جنس علی حده به شمار می آید. آمروود (گلابی) یک جنس است. سیب یک جنس است. سیب آلو یک جنس است. مالت (نارنگی) یک جنس است. بیج هر جنس به بعض آن وقتی صحیح است که برابر و دست به دست باشد.

مثلاً یک کیلو سیب به یک کیلو سیب که هر دو نقد باشد صحیح است. فروختن یک جنس به جنس دیگر به طور افزودن روا است به شرطی که نقد به نقد باشد. مثلاً یک کیلو سیب به دو کیلو آمروود (گلابی) به شرطی که هر دو قبض شود روا است.

مسئله ۳۱۳- در طلا و نقره قبض آنها به این طور است که بایع ثمن را از مشتری و مشتری مبیعه را از بایع در مجلس عقد بیع قبض نماید. اما در بیع طعام به طعام مراد به تقابض معین ساختن آنها است، به جنسش باشد یا به خلاف آن. مثلاً هرگاه پارچه سفید را به جنس آن بفروشد شرط است که هر دو تعیین گردیده بیان شود و در مجلس قبض آنها شرط نیست.

مسئله ۳۱۴- میوه های که به شماره و دانگی فروخته می شود مانند پرتقال، مالت (نارنگی) و غیره ربا و سود افزودی در آن داخل نمی شود و بیع بعضی به بعضی دیگر به طور تفاضل و افزون رواست. مثلاً ده دانه به پانزده دانه نقداً فروخته شود اشکال ندارد زیرا وزنی و پیمانگی نمی باشد.

بیع گوشت به جنس آن

مسئله ۳۱۵- گوشت گاو، گاو میش و گوشت میش و بز یک جنس است و دیگر گوشتها به اختلاف اصل آنها مختلف می شود. گوشت شتر یک جنس است اگرچه انواع مختلف دارد

و گوشت‌های مرغان مختلف و گوشت‌های ماهیهای مختلف جنس‌های مختلف است. بیع بعضی از یک جنس به بعضی دیگر وقتی صحیح می‌شود که مساوی و نقد باشد. بعضی معین و معلوم باشد و قبض هر دو در مجلس مانند بیع طعام شرط نیست طوری که قبلاً بیان شد.

بلی بیع آنها به طور نسبه بدون تعیین حرام است زیرا قدر در آن وجود دارد و به وزن فروخته می‌شود اگرچه جنس آنها مختلف است، چنان‌که قبلاً بیان شد. اصناف مختلف که در آنها قدر تنها یا جنس تنها وجود دارد ربا و سود فضل (افزودی) در آنها روا است و ربا نسبه حرام است.

مسئله ۳۱۶- فروختن گوشت گاو به گوشت گوسفند به طور زاید روا است. مثلاً یک کیلو گوشت گوسفند را به نیم کیلو گوشت گاو بفروشد روا است. چنان‌که گوشت گوسفند به گوشت گاو به طور افزودی روا است. فروختن گوشت به حیوان زنده روا است از جنس آن باشد یا نباشد زیرا بیع وزنی به غیر وزنی است و آنها به هر قسمی که باشد جایز است، به شرطی که در بیع افزودی مبیعه متعین باشد.

فروختن گوشت مرغ

مسئله ۳۱۷- در گوشت مرغ اگر عرف و اصطلاح آن باشد که به وزن فروخته شود فروختن بعضی از یک جنس به بعضی دیگر به طور افزود صحیح نیست. اگر بدون وزن فروخته شود به طور افزودی در جنس آن به بعضی از آن فروخته شود روا است. طوری که به غیر جنس جایز است.

مثلاً یک مرغ را به دو مرغ به هر طوری که باشد سر بریده باشد یا نباشد بریان بود یا نبود فرقی ندارد مثلی که یک مرغ را به دو کبوتر بفروشد صحیح است.

فروش ماهی

مسئله ۳۱۸- ماهی اگر وزنی باشد بیع یک جنس به بعضی آن به طور زاید روا نیست. مثلاً

بیع یک ماهی به دو ماهی صحیح نیست، اما فروختن آن به غیر جنسش به طور افزودنی روا است اگر اهل کار آنها به غیر وزن می فروختند بیع یک جنس به طور افزودی روا است.

بیع مایعات و چیزهای صاف و روان

مسئله ۳۱۹- چیزهای مایع و صاف به واسطه اصول مختلفه خود اختلاف پیدا می کنند روغن که از کنجد گرفته شود یک جنس است و از پنبه جنس دیگر است و ... فروختن بعضی از یک جنس به بعضی دیگر از آن برابر و از جنس دیگر به طور افزودی روا است به شرطی که معین شود.

مسئله ۳۲۰- فروختن هر جنس به اصلش در صورتی صحیح است که روغن خالص از روغن اصلش زیادتر باشد، اما اگر کمتر یا برابر یا نامعلوم باشد صحیح نیست. مثلاً اگر ده رطل روغن کنجد را به دو کیلو کنجد بفروشد اگر ده رطل روغن از روغنهای بین کنجد زیاد باشد بیع صحیح است ورنه درست نیست. البته این در صورتی است که تفاله و کنجاره آن قیمت داشته مثل کنجاره کنجد و ... باشد. اما اگر تفاله آن قیمت نداشته باشد بیع صحیح نمی شود. مانند تفاله مسکه زیرا بعد از جوش دادن مسکه تفاله از آن باقی نمی ماند که فایده داشته باشد ولی در صورتی بیع روغن به مسکه رواست که روغن مسکه با روغن خالص برابر باشد.

مسئله ۳۲۱- اگر ده رطل شیر را به دورطل روغن فروخت و شیر مذکور از دورطل روغن کمتر داشت بیع صحیح است. اگر شیر مذکور دورطل یا بیشتر از دورطل روغن داشت بیع صحیح نیست زیرا سر شیر آن قیمت دارد و بلاعوض و زاید است. مثلاً اگر کنجد را به اندازه روغن که در آن است فروخت کنجاره آن ضایع و بلاعوض است و درست نیست. اگر تفاله آن فایده نداشت مانند تفاله آب انگور بیع آن به آب آن که مساوی آب انگور باشد درست است زیرا از تفاله آن فایده گرفته نمی شود و قیمتی ندارد.

مسئله ۳۲۲- اگر از یک جنس روغن چند نوع روغن ساخته شود مثلاً از روغن کنجد روغن بنفشه یا یاسمین یا روغن گل ساخته شود هر کدام مختلف می‌گردد. آنها جنس علی‌حده به شمار می‌آید و بیع آنها به طور تفاضل روا است، زیرا به اعتبار مضاف الیه مختلف می‌گردد. سرکه مانند روغن است آنها اجناس مختلف است سرکه انگور یک جنس است و سرکه خرما جنس دیگر است و سرکه شراب جنس علی‌حده است بیع بعضی آنها به بعضی دیگر به طور زیادت روا است.

مسئله ۳۲۳- فروختن یک رطل روغن خوشبوی کرده شده به دو رطل روغن که خوشبوی نشده صحیح نیست زیرا خوشبوی آن در برابر رطل زاید می‌شود. اما اگر یک رطل خوشبوی را به یک رطل که خوشبوی نیست بفروشد صحیح نیست. زیرا در این صورت خوشبوی زائد است و بلاعوض است و این ربا فضل است.

مسئله ۳۲۴- ربا در بین شریکهای شرکت معاوضه و شرکت عنان متصور نمی‌شود در صورتی که از مال شرکت بیع و شرا شود. زیرا در این صورت ربا و زیادت به یکی از آنها متصور نمی‌شود بلکه مال شرکت است.

مسائل بیع صرف

مسئله ۳۲۵- بیع صرف عبارت از بیع طلا به طلا و نقره به نقره یا طلا به نقره یا به عکس آن می‌باشد و این دارای چند شرط است:

اول: هر دو بدل باید مساوی باشد سکه دار باشد یا نه مانند النگو، گوشواره، و ... بیع یک درهم نقره به یک درهم نقره یا یک نخود افزود روا نیست چنانکه بیع یک النگو که وزنش بیست مثقال است به یک النگو که بیست و پنج مثقال است روا نیست اگرچه ساختمان و نقش آنها از هم فرق داشته باشد.

دوم: نابودن مدت بیع نقره به نقره یا طلا به طلا که قبض آنها یا یکی از آنها بعد از مدت باشد روا نیست ولو که یک لحظ هم باشد.

شرط سوم: قبض در مجلس به این طور که بایع باید ثمن و مشتری مبیعه را در مجلس قبض نماید اگر پیش از قبض از هم جدا شدند عقد باطل می شود.

بیع صرف به خلاف جنس

مسئله ۳۲۶- اما بیع یکی از طلا و نقره به دیگر آن یعنی بیع طلا به نقره و برعکس برابری در آن شرط نیست ولی نقد بودن و تقابض در مجلس شرط است تأجیل در آن صحیح نمی باشد.

مالهای ربوی غیر از طلا و نقره

مسئله ۳۲۷- مالهای سودی و ربوی مانند طعام مثل طلا و نقره نیست. در طلا و نقره تقابض و دست به دست کردن آنها شرط است، زیرا آنها به تعیین متعین نمی شود و به فروختن آنها به طور تعیین بدون قبض نمودن مالک نمی شود. مثلاً اگر ده قران نقره خاص و معین را فروخت بایع می تواند آن ده قران معین را به ده قران دیگری تبدیل کند و به مشتری بدهد و طلا نیز همین طور است. فقط وقتی مالک می شود که آن را قبض نماید. از این حیث تقابض در مجلس شرط نیست. سکه دار باشد یا نباشد فرقی ندارد.

اما باقی اصناف و مالهای سودی به تعیین متعین می شود. مثلاً اگر ده کیلو گندم معین را به بیست کیلو جو معین فروخت، اشیاء تعیین شده را بایع یا مشتری نمی تواند عوض نماید لذا تقابض در مجلس در آنها شرط نیست.

شرایط مالهای ربوی غیر از طلا و نقره

مسئله ۳۲۸- این مالها سه شرط دارد.

اول: باید مبیعه و ثمن در ملک بایع و مشتری موجود باشد.

دوم: باید مبیعه و ثمن معین باشد اگر ده کیلو گندم را به ده کیلو گندم بدون تعیین فروخت صحیح نمی شود.

سوم: باید مبیعه دین نباشد و اگر ثمن دین باشد اشکالی ندارد. اگر این گندم حاضر را به

گندم سره که موجود نباشد فروخت بیع صحیح است ولی در این حالت شرط است آن گندم سره را که ثمن است مشتری حاضر نماید و بایع در آن مجلس آن را قبض کند. زیرا تعیین مبیعه و ثمن شرط است و دین بدون قبض متعین نمی شود، لذا قبض آن ضروری است.

اگر مشتری مبیعه معینه در مجلس قبض نکند اشکالی ندارد زیرا متعین است اما اگر مبیعه دین باشد بیع صحیح نمی شود. مثال مشتری می گوید: ده کیلو گندم سره را به این بیست کیلو جو حاضر از تو خریدم بیع صحیح نمی شود. ولو که گندم را در مجلس حاضر نماید زیرا دین را مبیعه قرار داده و آن وجود ندارد و چیزی را خریده است که به نزدش نمی باشد. این بیع اصلاً صحیح نمی شود.

طلا و نقره که غش آنها بیشتر باشد

مسئله ۳۲۹- طلا و نقره که غش آنها بیشتر باشد حکم عروض و کالا را دارد و فروختن آنها به طلا و نقره خالص رواست. به شرطی که خالص از غش دار زیاد باشد تا به اندازه نقره مغشوش مقابل مانند آن باشد و باقی به مقابله غش قرار گیرد و این در صورتی است که نقره کم از مس جدا شود.

اما اگر نقره اش به اندازه کم بود که امکان جدا شدن را نداشت بلکه می سوخت اعتبار ندارد و شرایط بیع صرف در آن مرعی نمی باشد بلکه آن نقره به منزله رنگ آن به شمار می رود.

مسئله ۳۳۰- نقره که غش آن بیشتر است به طور شماره و وزن به جنس خودش متفاضل و به طریق افزونی روا است. به این طور که جنس آن به جنس مخالف آن صرف شود نقره به مقابل غش و غش به مقابله نقره. به شرطی که در مجلس قبل از جدا شدن قبض صورت گیرد.

مسئله ۳۳۱- از احکام بیع واضح می شود که مالها سه قسم است:

اول: همیشه ثمن است و به هیچ وجه مبیعه نمی شود مانند طلا و نقره حریف با در

اولش باشد یا نباشد به جنس خود مقابل شود یا نشود.

دوم: به هر حال مبیعه است ثمن نمی شود مانند جامه و چهارپایان.

سوم: به یک جهت مبیعه است و به جهت دیگر ثمن است مانند مکیلات و موزونات.

اگر حرف باء به آن پیوست باشد ثمن است ورنه مبیعه به شرطی که معین نباشد و مقابل یکی از نقدین قرار گیرد مبیعه می باشد مانند این ده کیلو گندم را به ده درهم یا به ده هزار افغانی فروختم.

احکام فلوس

مسئله ۳۳۲- اما پولهایی که از معادن دیگر گرفته می شود غیر از طلا و نقره مانند نکل، برنج، و مس به نام فلوس یاد می شود.

در صورتی که ثمن باشد به تعیین متعین نمی شود مانند پولهای طلا و نقره ولی بیع بعضی از آنها به بعضی دیگر به طور تفاضل روا نیست و قبض از جانب بایع و مشتری شرط نیست.

مسئله ۳۳۳- فلوس ثمن اصطلاحی به شمار می رود و در اصل کالا است، اگر رائج باشد ثمن است ورنه کالا است.

(حکم ثمن): از احکام ثمن آن است که وجود آن در ملک عاقد در حین عقد شرط نمی باشد و به هلاک شدن آن عقد باطل نمی شود و تصرف نمودن به آن در غیر صرف و سلم صحیح است. از حکم مبیعه آن است که وجود آن در ملک عاقد به حین عقد شرط نیست و به هلاک آن عقد باطل می گردد و تصرف و استبدال به آن صحیح نیست. حکم ثمن و مبیعه آن است که وقتی با جنس خود مقابل شود بیع جنس به جنس خودش مساوات و برابری در آن شرط است.

نوتهای کاغذی اسکناس (ثمن عرفی است)

مسئله ۳۳۴- پولهای کاغذی (نوت) ثمن عرفی است. در مجموعه الفتاوی نوشته شده

است: «ما قولکم فی الکاغذ النقدي المسمى بنوط؟ هل هو كالصک ام هو كالمال و هل يجب التساوی ام لا فقط» الجواب قال فی الدر المختار اما الفلوس فان رائجة فثمن والا فکسلع انتهى. ویفهم منه ان الکاغذ المذكور لیس كالصک بل هو مال بدلیل رواجه بین الناس و ان کان صکا لا یروج ثم لا یغنی مالیتہ اصطلاحیة کالفلوس لا خلقیة کالنقدین فان عوض ذالک الکاغذ بالنقدین لا یجب التساوی و التقابض لانّ علة الربوا القدر مع الجنس فعدم القدر و الجنس بینهما فعل التفاضل و الاجل. خادم العلماء شیخ یوسف بن قادر احمد (مجموعۃ الفتاوی صفحہ ۱۵ کتاب بیوع). در کاغذهایی که به نام نوت یاد می شود چه می گویند آیا مانند چک است یا مال و آیا برابری لازم است یا خیر؟ در المختار گفته است: فلوس اگر رایج باشد ثمن و اگر نباشد کالا است. و از این عبارت دانسته می شود که کاغذ مذکور چک نیست بلکه مال (ثمن) است. زیرا در بین مردم رواج دارد، اگر چک می بود رواج نمی داشت. واضح و ظاهر است که مالیت و ثمنیت آنها اصطلاحی و عرفی است مانند فلوس و مانند طلا و نقره خلقتی نیست. اگر کاغذ مذکور به طلا و نقره عوض شود برابری و تقابض لازم نیست زیرا علت ربوا قدر و جنس است و هر دو در بین آنها موجود نیست پس تفاضل و نسیه جایز است.

بیع هایی که از آن نهی شده است

مسئله ۳۳۵- بیع که از آن نهی شده ولی نهی آنها را باطل نمی سازد.

اول: بیع نجش و آن بیع است که شخصی مبیعه و مال فروشی را در آن بالا می برد و اراده خریدن را ندارد، فقط برای این که دیگری را به خریدن آن وا دارد. این بیع حرام است. رسول گرامی اسلام از آن منع فرموده است. مؤطا از ابن عمر رضی الله عنهما روایت می کند که پیغمبر خدا صلی الله علیه و آله از بیع نجش نهی فرموده است (نهی عن النجش) و این بیع مکروه تحریمه است در صورتی که قیمت کالا را از قیمت اصلی آن بالا ببرد.

مسئله ۳۳۶- دوم: بیع شهری برای صحرايي، این بیع عبارت از آن است که دلال شهری برای صحرايي و دهنشین می گویند: این مال خود را نفروش من از تو بهتر می دانم و آن را تدریجاً به فروش می رساند و قیمت آن را بالا می برد و این بیع در حالت قحط و احتیاج مردم مکروه است.

زیرا به ضرر مردم است و آنها را به سختی بیشتری گرفتار می سازد. اما در حالت ارزانی و فراوانی مکروه نمی باشد.

مسئله ۳۳۷- قصد نمودن بیع بر حین قصد دیگری: و آن عبارت از آن است که بائع و مشتری بر تعیین ثمن به توافق رسیده و بائع به آن بیع راضی است، دیگری می آید ثمن مبیعه را زیاد می نماید. این کار مکروه تحریمه است و پیغمبر برگزیده اسلام از آن نهی فرموده اند: «لا یسوم الرجل علی سوم اخیه» رواه الشیخان. ترجمه: شخصی بر بالای قصد برادر خود قصد ننماید.

اما اگر بائع به قیمت مبیعه تمایلی نشان نداده باشد افزود نمودن آن روا است بلکه کار خوبی است زیرا به فایده بائع است و مالش رواج پیدا می کند.

مسائل تولیه و مرابحه

مسئله ۳۳۸- مرابحه لغتاً به معنی زیادت و افزودی است. در اصطلاح عبارت از فروختن مبیعه به ثمن اول با همراه فایده می باشد.

شرط های بیع مرابحه

مسئله ۳۳۹- شرط اول: مبیعه باید عوض و مال باشد. بیع طلا و نقره و باقی اثمان به مرابحه صحیح نیست. مثلاً اگر ده درهم (ده قران) نقره را به پنج صد هزار خریده است، نمی تواند آن را به پنج صد و ده هزار بفروشد. زیرا پولها به تعیین متعین نمی شوند.

مسئله ۳۴۰- بائع می تواند هر چیزی را که بر کالا و مبیعه صرف نمود به اصل ثمن ضم نماید خواه چیزی است که به مبیعه زیاد شده است مانند رنگ پارچه، دوخت و دوز آن و رشتن پشم و پنبه و بافتن آنها و کندن چوبها و ... یا از مبیعه بیرون است مانند مزد حمل و نقل و علف حیوان بدون اسراف. در ضم نمودن آنها به اصل ثمن اختلاف است بنا به قول راجح عرف تجار و معامله گران معتبر است. هر چیزی به اصطلاح تجار به اصل

ثمن ضم می شود، به اصل ثمن ملحق می گردد ورنه ضم نمی شود.

مسئله ۳۴۱- شرط دوم: باید ثمن مثلی باشد مانند پول نقد، چیزهایی پیمانگی و وزنی و شماره شده که با هم نزدیک اند. ولی معدودات متفاوت مثلی نیست.

مثلاً اگر مال مشتری را به صد لک (ده میلیون) افغانی خرید، می تواند او را به همان پولی که خریده با فایده معلوم بفروشد و نیز اگر آن را به ۸۰ کیلوگندم خرید، می تواند آن را به ۸۰ کیلوگندم با فایده معین بدهد اگر ۲۰ کیلوگندم را به دو کیلو روغن خرید و بعد آن را به دو کیلو با مقدار فایده در روغن مذکور فروخت صحیح است.

مسئله ۳۴۲- اگر ثمن مثلی نباشد بلکه از ذوات القیم (قیمتی) باشد مانند حیوان، لباس، زمین، بیع مرابحه به دو شرط صحیح می شود.

اول: باید ثمن مبیعه همان ثمنی باشد که اول مبیعه را به آن خریده است. مثلاً احمد از محمود پارچه را به یک گوسفندی خرید بعد کسی همان پارچه را به همان گوسفندی که آن را احمد خریده می خرد و آن گوسفند را از احمد مالک شده است.

شرط دوم: باید فایده معلوم باشد به این طور می گوید من این پارچه را به همان گوسفندی که تو پارچه را به آن خریدی با فایده ده هزار افغانی خریدم اما اگر فایده معلوم و معین نباشد صحیح نمی شود. مثال مشتری می گوید: من این پارچه را به همان گوسفند با فایده پنج درصد از ثمن آن خریدم زیرا در این صورت ثمن پارچه معلوم نمی شود.

مسئله ۳۴۳- شرط است که بیع مرابحه در مالهای سودی نسبت به ثمن اول ربا و سود موجود نشود به این طریق که مکیل یا موزون را به جنس آن برابر بدون زیادت بخرد و به طور مرابحه صحیح نیست زیرا مرابحه بیع به ثمن اول و چیزی زاید است و زیادت در مالهای ربوی و سودی ربا و سود است نه ربح. اگر جنس مخالف باشد بیع مرابحه صحیح است. مثلاً ده کیلوگندم را به بیست کیلو جو خریده و او را به بیست کیلو جو و دو هزار افغانی می فروشد صحیح است.

مسئله ۳۴۴- در مرابحه شرط است که بیع اول صحیح باشد. اگر بیع اول فاسد باشد به مرابحه صحیح نمی شود، زیرا مرابحه بیع ثمن اول با زیادت است و در بیع فاسد ملکیت به قیمت مبیعه یا به مثل آن ثابت می شود، به ثمن صحیح نمی شود زیرا تسمیه فاسد است.

مسئله ۳۴۵- رأس المال چیزی است که بر مشتری اول به عقد بیع لازم شده است. اما اگر به عوض ثمن و مسمی مال دیگری را گرفت و می خواهد به مرابحه بفروشد باید به همان ثمن اول که تعیین شد به مرابحه بفروشد نه به بدل آن. مثلاً پارچه و لباسی را به ده هزار افغانی خرید و به عوض ده هزار پارچه یا مال دیگری را گرفته هرگاه به مرابحه می فروشد باید بگوید که به ده هزار افغانی خریدم نه به آن پارچه یا مال دیگری که به عوض ده هزار گرفته است.

مسئله ۳۴۶- اگر لباس را به ده هزار کالدار خرید بعد او را به مرابحه می فروشد اگر ربح و فایده مطلق ذکر نمود و تعیین نکرد مثلاً گفت این مال را به ثمن اول و یک هزار فایده فروختم بر مشتری لازم است که ده هزار کالدار و یک هزار افغانی بدهد زیرا ربح مطلق ذکر شده و آن عبارت از پول متعارف آن شهر است.

موضوعات که در مرابحه باید یاد شود یا نشود

مسئله ۳۴۷- بیع مرابحه و تولیه بیع امانت است زیرا مشتری به گفته بایع در تعیین و بیان ثمن اول بدون شاهد و گواه و قسم اعتماد نموده او را امین شمرده است. پس لازم است که این هر دو بیع از خیانت و از سبب آن محفوظ باشد. خداوند عز و جل می فرماید: «یا ایها الذین آمنوا لا تخونوا الله و الرسول و تخونوا ماناتکم و انتم تعلمون».

(ای مؤمنین خدا و رسول را خیانت نکنید و به امانتهای که به شما سپرده می شود خیانت ننمائید و آنها را مغشوش نسازید).

رسول کریم صلی الله علیه و آله ارشاد می نماید «لیس منا من غشنا» کسی که غش زند از ما نیست. (فقه اسلامی و

بنابراین اگر در مبیعه به دست بایع یا مشتری عیبی پیدا شد و می‌خواست او را به مرابحه بفروشد، اگر عیب به آفت آسمانی پیدا شده بنا به قول جمهور احناف او را به جمیع ثمن مرابحه بفروشد بدون از یادآوری زیرا عیب جزئی به مقابله خود ثمن ندارد و ثمن در برابر مال باقی است.

اگر عیب به فعل مشتری اول یا به فعل شخص بیگانه پیدا شده باشد بیع آن به طور مرابحه صحیح نیست.

مسئله ۳۴۸- اگر در مبیعه زیادتی پیدا شد مانند ولد، میوه، شیر، تا بیان نکند به مرابحه فروخته نمی‌تواند. زیرا زیادتی که تولید گردیده به نزد احناف مبیعه است و از ثمنش کم نمی‌کند. اگر زمین را به کرایه داد می‌تواند آن را بدون بیان کرایه‌اش به مرابحه بفروشد زیرا این زیادت از مبیعه تولید نشده از جمله مبیعه نمی‌باشد.

اگر مالی را به نسیه خرید آن را به مرابحه فروخته نمی‌تواند تا اجل و مدت آن را بیان ننماید زیرا مدت سبب زیادت ثمن است.

مسئله ۳۴۹- تولیه در لغت به معنای والی گردانیدن و شرعاً بیع کالا به ثمن اول بدون زیادت است. حکم بیع تولیه مانند حکم مرابحه به تفصیل که گذشته، می‌باشد و وضعیت بیع کالا است به کمتر از ثمن که خریده است. مثلاً: پارچه را به ده هزار می‌خرد و آن را به پنج هزار یا سه هزار می‌دهد.

آشکار شدن دروغ در بیان ثمن مرابحه و تولیه

مسئله ۳۵۰

هرگاه دروغ بایع در بیان ثمن به شاهد یا اقرار یا نکول از قسم ظاهر گردید مشتری می‌تواند مبیعه را به تمام ثمن که خریده است بگیرد یا رد نماید.

مسئله ۳۵۱- در بیع تولیه مشتری می‌تواند آن مبلغ را که بایع به دروغ زیاد گفته تأدیه

نماید. اما در بیع مرابحه مشتری یا بیع را رد نماید یا به کل ثمن بگیرد. مثلاً مال را به ده هزار خرید و به بیع تولیه گفت به یازده هزار خریدم و بعد دروغش ظاهر گردید می تواند یک هزار را پرداخت ننموده و کم کند.

مسئله ۳۵۲- اگر مبیعه هلاک گردید یا مشتری او را هلاک ساخت یا به نزدش عیبی شد خیارش ساقط و بیع به کل ثمن لازم می شود.

مسائل غبن فاحش (یا فریب بسیار)

مسئله ۳۵۳- جواز و روا بودن بیع و شراء برای فایده و ربح شده است. اصل مغاینه امر ضروری است. زیرا هر کدام از بایع و مشتری علاقه دارد که فایده زیادی حاصل نماید و شریعت مطهر اسلام از فایده در بیع و شراء منع نکرده و اندازه آن را تحدید و تعیین نکرده است.

فقط شریعت از خیانت، غش و فریبکاری منع نموده است. به این طریق که کالا را چنان مدح کند که به آن وجود ندارد و عیب و نقصان آن را بپوشد. کسی که به کالا این کار را انجام دهد برای کسی که آن را گرفته است حق رد را دارد و خیار برای همین منظور مقرر شده است. ممکن است بایع و مشتری احتیاط را به خرج دهند یکی دیگری را فریب ندهد، و به غبن فاحش معامله نمایند، ولی اگر غبن فاحش و خیانت صورت گیرد آن را رد کرده نمی تواند. فقط در صورتی رد کرده می تواند که آنها یکدیگر را فریب داده و از غش و خیانت کار گرفته باشند. اگر بایع برای مشتری گفت: که این پارچه و جنس ژاپنی است و مشتری آن را فی متری دو صد افغانی خرید بعد معلوم شد که پارچه مذکور پاکستانی بوده است و قیمت آن یک صد افغانی است مشتری حق رد آن پارچه را دارد.

همچنین اگر مشتری به بایع گفت این مبیعه در بازار به پنجاه هزار قیمت دارد بایع قبول کرد و برایش داد بعد معلوم شد که قیمت آن در بازار صد هزار است، بایع می تواند بیع را فسخ نماید.

مسئله ۳۵۴- اگر مشتری در بعض مبیعه پیش از دانستن غبن فاحش (فریب زیاد) تصرف نمود و مبیعه مثلی بود می تواند به اندازه که تصرف نموده از مثل آن بیاورد و مبیعه را کاملاً رد و پول خود را کاملاً پس بگیرد. اما اگر از ذوات القیم (قیمتی) بود در آن و یا در بعض آن تصرف نمود یا عیب پیدا شد که مانع رد گردید در این صورت خیارش ساقط و از بین می رود.

مسئله ۳۵۵- غبن فاحش آن است که تحت قیمت، قیمت گذاران داخل شود. مثلاً مبیعه را به ده هزار افغانی خرید بعضی اهل خبره و آنانی که به قیمت اموال دانایی دارند به شش هزار و بعضی به پنج هزار و بعضی به هفت هزار قیمت نمودند و از سه در ده زاید باشد و کسی به ده هزار قیمت ننمود، این ثمن داخل قیمت یکی از قیمت گذاران نبوده است. اما اگر داخل قیمت بعضی باشد، مثلاً بعضی به هفت و بعضی به هشت و بعضی به ده هزار قیمت نمودند در این صورت غبن فاحش نمی باشد، زیرا تحت قیمت بعضی قیمت کنندگان داخل است. این غبن اندک است رد نمی شود. طوری که بدون فریب و غش داده باشد رد نمی شود، اگرچه به غبن فاحش باشد.

مسائل چیزهای که در مبیعه تبعاً داخل است یا داخل نیست

مسئله ۳۵۶

این بحث بر سه قاعده بنا شده است.

قاعده اول: هر چیزی به حسب عرف و عادت تحت نام مبیعه داخل باشد بدون ذکر و یاد آن داخل مبیعه می باشد. هرگاه حویلی (خانه) را خرید همه چیزهای که نام خانه و حویلی بر آن صدق کند داخل است. اگرچه شرط هم نشود.

قاعده دوم: چیزهای که به مبیعه به طور همیشه پیوست باشد و منظور فایده گرفتنش از میوه آن باشد اینها بدون ذکر آنها در عقد داخل است میوه دار باشد یا نباشد به بار نشسته باشد یا نباشد. مانند درخت خرما، انار، انگور و ... اما درخت های خشک و یا درخت های سبز که بار نیاورد اگر قصد کنند آن در وقت معین باشد ولو بعد یک یا دو سال اینها بدون

شرط تحت مبیعه داخل نیست. تمام انواع کشتهای که به پانمی ماند و درو می شود مانند گندم، جواری، جو و برنج آنها حکم درختهای بی ثمر را دارد بدون شرط داخل مبیعه نمی باشد زیرا از اینها فایده گرفته نمی شود مگر بعد از درو کردن.

مسئله ۳۵۷- قاعده سوم: چیزهایی است که از این دو قسم نباشد عرفاً تحت نام مبیعه داخل نمی باشد و به مبیعه به طور همیشه متصل و پیوست است.

این قاعده دو نوع دارد، اول: چیزهایی که از حقوق و ضروریات مبیعه است. اینها وقتی داخل مبیعه می شوند که کلمه حقوق و مرافق را ذکر نماید و این طور بگوید این زمین را به حقوق و مرافق آن خریدم. اگر ذکر حقوق یا مرافق را نکند داخل مبیعه نمی شود، زیرا فایده مرافق از آنها مربوط به مبیعه است و خود آنها مقصود نمی باشد مانند راه و حق شرب راه که در ملک بایع باشد. اما راه که به راه عام پیوست باشد یا به کوچه بن بست وصل گردد، بدون ذکر آنها داخل مبیعه است.

مسئله ۳۵۸- قسم دوم آن است که از حقوق و مرافق مبیعه نباشد مانند میوه بسته به درخت. زیرا میوه از مرافق درخت نیست هرگاه گفت این درخت را خریدم میوه را شامل نمی شود مگر در صورتی که او را ذکر کند یا تمام چیزی که در درخت است.

مسئله ۳۵۹- به اساس قاعده های که ذکر شد تمام مثالها به آن تطبیق می شود. از آن جمله هرگاه حویلی (خانه) را خرید تعمیر و بالا خانه دروازه ها، کلکین ها (پنجره ها)، نل های آب (شیرهای آب)، زینه ها (راه پله ها) ولو پیوست نباشد، زینه چوبی همه را شامل می شود و نیز لینهای برق و آب، کلیدها داخل است. اما گروپ ها (لامپها) را شامل نمی شود. زیرا اصطلاح و عرف آنها را داخل نمی داند. اما سقیفه (سایبان) بدون ذکر مرافق یا حقوق داخل می باشد.

مسئله ۳۶۰- هرگاه زمین بیرونی را خرید و آن را کند (خاک برداری کرد) و خشت یا

سنگها یا رخام را و ... یافت اگر در تعمیر و بناء کار شده باشد حکم متصل را دارد و داخل مبیعه بوده مال مشتری است و رنه از بایع است. اگر بایع گفت از من نیست حکم لقطه را دارد.

اگر مرغی را خرید و در شکم آن دانه طلای یافت مال بایع است. اگر صدف را خرید تا خوردنی های داخل آن را بخورد و مروارید بیرون شد از مشتری است. اگر حمام را خرید حوضها و لوله های آب و دیگهایی که در آنها جابجا گردیده و دیگر چیزها که ثابت و یا پیوست است بدون ذکر و گرفتن نام آنها داخل است.

مسئله ۳۶۱- اگر درختی را فروخت بدون شرط شامل میوه آن نمی شود. کشت که به طور همیشه به زمین نمی ماند همین حکم را دارد چنانچه گذشت و مشتری وقتی ثمن را به بایع داد بایع باید میوه درخت و کشت زمین را قطع نموده درخت و زمین را به مشتری تسلیم نماید میوه آن ظاهر شده باشد یا نباشد. بایع نمی تواند که درخت را از مشتری اجاره کند تا میوه اش برسد و می تواند آن را به عاریت بگیرد. اگر مشتری درخت را به عاریت نداد بایع مخیر است می خواهد میوه خود را قطع نماید و بیع را بپذیرد و می خواهد بیع را فسخ نماید این احکام همیشه در بیع است.

اما درخت و میوه و کشت همه در رهن و گروی زمین داخل است اگرچه یادآوری هم نشود و در وقف بنا و درخت داخل می شود نه کشت. و هر چیزی که به تبع مبیعه داخل شود در مقابله خود ثمن ندارد.

مسائل ثمار (میوه ها)

مسئله ۳۶۲- ثمار عبارت از باری است که از درخت بیرون می شود اگرچه خورده نشود. میوه از حیث که مبیعه است دو قسم است زیرا در بیع تابع درخت است به نحوی که مقصود بر بیع درخت است. قبلاً ذکر گردید که این قسم میوه تابع مبیعه است و یا مقصود به بیع خود میوه است فرقی ندارد که بر درخت است یا جدا از درخت در صورتی که بر درخت است چند قسم است.

قسم اول: میوه که هنوز بسته نشده و ظاهر نگردیده و از گل جدا نگشته، در این صورت بیع آن به هیچ وجه صحیح نیست. زیرا موجود نیست معدوم است و بیع معدوم درست نیست.

مسئله ۳۶۳- قسم دوم: میوه ظاهر و معلوم شده به نحوی که از گل پاک گردیده در صورتی که گل داشته باشد مانند زردآلو و شفتالو و... در این صورت یا صلاح آن ظاهر شده یا نه اگر صلاح آن ظاهر شده باشد بیع آن صحیح است.

مسئله ۳۶۴- ظهور و آشکار شدن صلاح میوه عبارت از آن است که از آفات و فساد جوی و هوا پاک گردیده خوف و خطر فساد و تباهی و از بین رفتن آن نسبت به آفات جوی و غیره نباشد. اگر صلاح آن ظاهر نشده ولی شرط کرده است که بر درخت باقی باشد بیع آن صحیح نیست. زیرا این شرط است که خلاف مقتضی عقد است و مشغول ساختن ملک غیر است و آن منافی ملک است.

اگر گذاشتن میوه را بر درخت شرط ننمود طوری که قطع و چیدن آن را شرط نکرد این دو صورت دارد.

صورت اول: میوه طوری باشد که امکان فایده گرفتن از آن باشد ولو علف حیوانات شود. بیع در این حالت صحیح است زیرا وقتی بیع فاسد می شود که گذاشتن آن را در درخت شرط نماید.

صورت دوم: میوه به حالت است که اصلاً فایده ندارد بنا به قول صحیح بیع آن روا نیست زیرا مال است اگرچه در حال فایده ندارد، اما امکان دارد بعد مدتی مفید واقع شود. اگر برگ های درخت را به همراه میوه بخرد به اتفاق علماء بیع صحیح می شود.

مسئله ۳۶۵- قسم سوم: آن است که بعضی میوه ها بسته شده و ظاهر گردید و بعضی نشده این قسم چهار صورت دارد: صورت اول، آن است که میوه موجود را می فروشد و بیع آنچه پیدا نشده تا وقت وجودش تأخیر می کند در این صورت بیع صحیح است.

صورت دوم، بایع میوه موجود را به تمام ثمن موجود و غیر موجود می فروشد بعد بایع برای مشتری فایده گرفتن آنچه بعداً پیدا می شود اجازه می دهد و این صورت مانند صورت قبل است.

صورت سوم: بایع میوه موجود را بدون ذکر آنچه به آینده موجود می شود می فروشد و قبض میوه و ترک آن را شرط نمی کند. و این صورت دو قسم است.

اول: مشتری مبیعه موجود را قبض می کند و بعد از قبض میوه تازه پیدا می شود در این حالت بیع فاسد نمی شود زیرا بایع با مشتری شریک می شود. به واسطه مخلوط شدن میوه تازه که از بایع است. با میوه مشتری، و در اندازه مقدار میوه نو پیدا سخن مشتری با قسم اعتبار دارد. زیرا میوه به دست آن است میوه سبزیجات مانند بادنجان، خیار و ... همین حکم را دارد.

قسم دوم: میوه تازه پیش از قبض مشتری پیدا می شود در این صورت بیع فاسد است زیرا تسلیم مبیعه امکان پذیر نیست به واسطه که میوه مشتری با میوه تازه که از بایع است در آن وقت با هم مخلوط شده است مثل آن است که مبیعه پیش از تسلیم هلاک شود.

صورت چهارم: آن است که میوه موجود و میوه که هنوز پیدا نشده را می فروشد. بعضی بر آنند که بیع فاسد است زیرا از بیع چیزی که موجود نباشد منع شده است. پیغمبر ﷺ در بیع سلم رخصت داده به جهت ضرورت و این قول ظاهر مذهب است. و بعضی می گویند که بیع جایز است به واسطه تعامل و عادت مردم و منع نمودن مردم از تعامل و عادت شان حرج است.

در جای دیگر که پیغمبر خدا ﷺ اجازه داده است به واسطه ضرورت و دفع حرج است. در این مسئله نیز ضرورت و حرج است و امکان دارد که این مسئله به بیع سلم ملحق شود و مخالف نص نباشد از این حیث از جمله استحسان شمرده اند.

صاحب رد المختار می گوید: ظاهر کلام فسخ میل به جواز است بلکه حلوانی که به جواز آن فتوا داده گفته است که این قول از اصحاب ما روایت شده است.

از تفصیل فوق واضح می گردد که مردمان که باغها و بستانهای خود را در این زمان می فروشند می توانند از قواعد و اساسات دین خود به آسانی و بدون تکلیف و حرج

پیروی نمایند.

زیرا در این صورتهایی که توضیح شده برایشان کافی است اضافه بر آن در همه این صورتهای برداشتن نزاع و خصومت در بین بایع و مشتری ملاحظه و مدنظر گرفته شده است.

مسائل بیع سلم

مسئله ۳۶۶- سلم لغۀ مقدم نمودن و جلو دادن رأس المال و در اصطلاح شرع خریدن مال در مدت به ثمن در حال می باشد. صاحب پول به نام مسلم و ربّ السلم یاد می شود. و صاحب مال و کالا مسلم الیه و خود کالا و مال مسلم فیه و ثمن به نام رأس المال نامیده شده است. هرگاه شخص بخواهد که گندم را به مدت معین به پول نقد فوری بخرد این بیع سلم نامیده می شود.

حکم سلم و دلیل آن

مسئله ۳۶۷- سلم شرعاً جایز است و به کتاب و سنت و اجماع ثابت شده است. کتاب: خداوند ﷻ می فرماید: «اذا تداینتم بدین الی اجل مسمی فاکتبه» و دین عام است شامل دین سلم و غیر آن را می شود. ابن عباس رضی الله عنهما آن را به دین سلم تفسیر کرده است. سنت: «من اسلف فی شیء فلیسلف فی کیل معلوم و ورّ معلوم الی اجل معلوم» ترجمه: کسی که در یک چیزی سلم می کند باید در پیمانه و وزن و مدت معلوم سلم کند (رواه الشیخان متفق علیه).

اجماع: امامهای مسلمین بر جواز آن اجماع و اتفاق دارند.

حکمت مشروعیت سلم

مسئله ۳۶۸- از آنجایی که دین حکیمانه اسلام در همه احکام مصلحت و منفعت مسلمانان را ملاحظه نموده، احکامی را مشروع ساخته است که سبب سهولت و آسانی زندگی شان باشد. از آن جمله مشروعیت بیع سلم است. زیرا بیع سلم نه تنها به منفعت

مسلم الیه است کسی که غله را می فروشد. بلکه به منفعت رب السلم مشتری می باشد زیرا بسا اوقات است که شخصی پول دارد ولی به غله جات احتیاج دارد و برای این که به وجه بهتری و اطمینان بخشی برایش میسر شود به بیع سلم غله را می خرد تا در وقت معین بدون تشویش و به اطمینان خاطر برایش داده شود. و برای مسلم الیه نیز فایده مند است زیرا دهقان و کشاورز بیچاره برای امرار حیات و دفع نیازمندیهای زندگی خویش به مبلغ پول نقدی محتاج است و فعلاً غله به دسترسش نیست که دفع نیازمندیهای خود را بنماید لذا شریعت مطهر و حکیمانه اسلام بیع سلم را برای آنها بر اساس شرایط جداگانه مشروع ساخته تا دفع نیازمندیهای عاقدین به طور صحیح و درست و بدون ضرر برآورده شود. زیرا عقدی که در حیات اجتماعی و اخلاقی و اقتصادی بشریت مضر باشد آن را اجازه نداده است. از این رو ربا و سود را حرام گردانیده، زیرا به سود اگرچه در کوتاه مدت و به حسب ظاهر دفع حاجت محتاج می شود اما در دراز مدت و در حقیقت سبب بربادی و از بین رفتن سود ده و سودخوار است از این رو شریعت حکیمانه اسلام آن را به شدت منع و حرام قطعی قرار داده سودخوار را محارب با خدا و رسول ﷺ معرفی نموده است.

رکن های بیع سلم

مسئله ۳۶۹- بیع سلم یکی از اقسام بیع است. رکن های آن رکن های بیع است و شرط های آن شرط های بیع است. ولی سلم شرط های بیشتری دارد که در دیگر انواع بیع نیست و منظور از آن شرایط آن است که هر دو بدل رأس المال که در بیع به نام ثمن یاد می شود و مسلم فیه که در بیع به نام مبیعه نامیده می شود باید معین و مشخص باشد، به نحوی که هیچ نوع جهالت و اشتباه در آن نباشد. تا در بین متعاقدین نزاع پیدا نشود و خصومت و جنگی نخیزد نزاع که شریعت مطهر اسلام به شدت از آن ناراض و آن را نمی پذیرد.

آری سلم در چیزهای صحیح می شود که تعین و ضبط آن ممکن است مانند مکیلات، موزونات، معدودات و ... زیرا ضبط و تعیین آنها ممکن است.

شرط‌های سلم

مسئله ۳۷۰- شرط‌های سلم دو قسم است. اول مربوط به عقد سلم است. قسم دوم مربوط به هر دو عوض است (مسلم فیه ورأس المال).

قسم اول: باید در بیع و عقد سلم شرط خیار برای عاقدین یا یکی از آنها نباشد. زیرا خیار به خلاف قیاس ثابت شده نظر به احتیاج مردم، و در سلم محتاج به خیار نیست زیرا مشروع شدن خیار به واسطه دفع غبن و فریب است و بیع سلم مبنی بر غبن است زیرا بیع مفلسان است اما اگر رأس المال از دیگری باشد و مال از رب السلم نباشد. در مجلس عقد آن را به مسلم الیه داد بعد از هم جدا شدند مالک اختیار دارد می‌خواهد بیع را اجازه دهد و می‌خواهد آن را فسخ نماید.

شرط‌های بدلین

مسئله ۳۷۱- شرط‌هایی که مربوط به مسلم فیه ورأس المال است شانزده شرط است. شش شرط در رأس المال و ده شرط در مسلم فیه.

شش شرط رأس المال: اول اگر رأس المال طلا و نقره یا ثمن اصطلاحی اسکناس (نوت) باشد باید جنس آنها را بیان کند که طلا است یا نقره، پول و نوت افغانی است یا ایرانی یا دلار است و ...

دوم: بیان نوع آنها است که نقره یا طلا، سکه ایرانی است یا انگلیسی است و ... اگر رأس المال عین باشد باید جنس و نوع آن را بیان نماید. مثلاً گندم است نوع آبی است یا دیمی (للمی).

سوم: بیان صفت آن است سره، پست یا متوسط است.

چهارم: بیان اندازه آن است مثلاً هزار افغانی یا ده افغانی است یا ده کیلو گندم است یا ده من گندم است. و اگر رأس المال حاضر باشد و به آن اشاره کند و به این طریق بگوید که این پارچه یا این تخم مرغ را به تو دادم در برابر ده کیلو گندم. اگر از گز کردنی‌ها باشد یا از شماره شده‌ها به اتفاق علماء جایز است، اگرچه مقدار و اندازه آنها بیان نشود. زیرا عقد بیع به اندازه آنها مربوط نمی‌شود. اما مکیلات و موزونات باید بیان قدر و اندازه آنها بشود

و اشاره تنها کفایت نمی‌کند زیرا نامعلوم بودن رأس المال به جهالت و نامعلوم بودن قدر و اندازه مسلم فیه می‌کشد و آن بیع را فاسد می‌نماید.

پنجم: باید رأس المال در مجلس عقد بیع قبض و تسلیم شود.

شرط‌های مسلم فیه

مسئله ۳۷۲- چهار شرط که در رأس المال است در مسلم فیه نیز شرط است، بیان جنس بیان نوع بیان صفت و اندازه. پنجم باید در مدت باشد نه نقد. ششم باید صنف آن در بازار موجود باشد. هفتم: چیزی باشد که به تعیین متعین باشد. هشتم: بیان محل دادن و تسلیم در چیزهای که به خرج و مصرف نیاز دارد. نهم: مبیعه و ثمن دارای علت ریا نباشد. دهم: باید از جنس‌های چهارگانه مکیلات، موزونات، معدودات، متقاربه و گزر شدنی‌ها باشد.

مسئله ۳۷۳- مکیلات پیمانگی‌ها سلم در آنها صحیح است حیوانات باشد یا عسل یا شیر و یا روغن و یا خرما فرقی ندارد و بنا به قول صحیح سلم به وزن در آنها نیز صحیح است زیرا منظور ضبط و تعیین آنها است و باید مقدار پیمانه معلوم و شناخته شده باشد.

مسئله ۳۷۴- اگر ثمن دین باشد مثلاً از مسلم الیه قرض می‌خواهد و به عوض آن به بیع سلم از آن گندم می‌خرد صحیح نمی‌شود. باید رأس المال نقد باشد و به مسلم الیه تسلیم کند. زیرا مسلم فیه دین است. اگر رأس المال نقد نباشد بیع دین به دین می‌شود، در حالی که رسول کریم ﷺ از بیع کالی به کالی یعنی دین به دین منع فرموده‌اند.

مسئله ۳۷۵

در موزونات (وزنی) سلم صحیح است مگر در صورتی که طلا و نقره مسلم فیه باشد و آنها مسلم فیه شده نمی‌توانند. زیرا شرط سلم تعیین مسلم فیه است و طلا و نقره و دیگر نقود اصطلاحی به تعیین متعین نمی‌شود.

مثلاً: اگر گفت این پارچه را به ده هزار افغانی سلم نمودم صحیح نمی‌شود. اما در این

صورت که اگر پارچه را مبیعه قرار داده و پولها را ثمن، بعضی گفته اند صحیح می شود.

سلم در مالهای شماره شدنی

مسئله ۳۷۶- بیع سلم در معدودات و چیزهایی که شماره می شود و چندان تفاوت ندارند صحیح است مانند تخم مرغ، جوز (گردو) و

از جمله شمارشدنی های با هم نزدیک پول های سیاه که نکل و مس و غیره گرفته می شود و از معدود متقارب خشت خام و پخته است مثلاً برای خشت مال می گوید: دو هزار خشت را به مبلغ پنج افغانی به بیع سلم از تو خریدم که به مدت دو ماه به فلان موضوع به قالب ۱۲ تسلیم نماید، صحیح می شود.

مسئله ۳۷۷- در اشیاء گزی که به گز فروخته می شود مانند پارچه، فرش، و ... سلم صحیح می شود به شرایط معینه. اول بیان مقدار طول و عرض، دوم صفت پارچه نادوز، پنبه پاکستان یا ابریشم و ... یا مخلوط. سوم بیان کارخانه آن مثلاً پارچه پاکستانی یا ژاپنی یا هندی یا ایرانی و ... و اگر ابریشم باشد باید وزن و گز هر دورا بیان کند زیرا وزن در زیاد و کم شدن قیمت دخل دارد.

مسئله ۳۷۸- سلم در ماهی خشک و نمکی صحیح نیست. اگر بزرگ و کلان باشد بیع سلم در آن به شماره صحیح است و اگر خورد باشد به وزن و کیل صحیح می شود. مشتری می تواند به بیع سلم در مقابل ده هزار افغانی چند عدد معین را بگیرد و اگر خورد و کوچک باشد به وزن و پیمانه بگیرد و نیز در ماهی تازه بیع سلم صحیح است. اگر همیشه موجود باشد بدون قید و تعیین وقت صحیح است ورنه باید وقتی تعیین شود که در آن وقت ماهی موجود باشد.

مسئله ۳۷۹- در حیوان مانند گاو و گوسفند بیع سلم صحیح نیست زیرا حیوان در اندازه مالیت یک رنگ نیست. اما در اطراف و اعضاء آن بعد از ذبح مانند کله و پاچه بنا به قول

مشهور صحیح است. بیع سلم در گوشت اختلاف است. فتوا بر صحت و جواز آن است.

مسئله ۳۸۰- بیع سلم در مورد جواهرات (سنگ‌های قیمتی) جایز نیست. بیع سلم در مورد خشت و آجر وقتی که قالب مشخص تعیین شود جایز است. بیع سلم در مورد پارچه هم اگر همراه با بیان و طول و عرض، ضخامت، نوع، جنس و صفت آن باشد جایز است. از شرط بیع سلم است که ثمن در مجلس عقد قبل از مفارقت بایع و مشتری قبض گردد و بایع مسلم فیه را پس از فرارسیدن مدت سلم تحویل مشتری نماید.

مسائل استصناع

مسئله ۳۸۱- استصناع یعنی طلب صنعت و ساختن چیزی و در اصطلاح عقد بر خریدن چیزی که در آینده آن را می‌سازد. عین و عمل هر دو از صانع صنعتگر است، مانند موافقت نمودن دو نفر در ساختن کفش، ظرف، فرش و... و در باقی چیزهایی که مردم عرف و عادت دارند. مشتری به نام مستصنع، بایع به نام صانع و آنچه می‌سازد به نام مصنوع (ساخته شده) یاد می‌شود.

این عقد و بیع مشابهت به بیع سلم دارد. زیرا آن هم بیع معدوم است که چیزی وجود ندارد، لیکن از سلم در این موضوعات فرق دارد: اول، تعجیل و در حال بودن در آن لازم نیست. دوم، بیان ساختن مدت ضرور نمی‌باشد و لازم نیست مصنوع (ساخته شده) از چیزهای باشد که در بازار موجود شود.

مشروعیت آن

مسئله ۳۸۲- مشروعیت استصناع مطابق قیاس نیست. زیرا بیع معدوم است و بیع معدوم روا نیست. پیغمبر خدا ﷺ از فروختن چیزی که به نزد انسان موجود نباشد منع فرموده‌اند. اما استحساناً علمای احناف آن را جایز دانستند. زیرا موافق تعامل و عرف مردم است و در همه شهرها بدون انکار رواج دارد و این دلیل مشروعیت و جواز آن بوده و

به اجماع ثابت شده است.

رسول گرامی اسلام ﷺ فرمودند: «لا تجتمع اموال علی الضلاله» رواه احمد فی مسنده و الطبرانی فی الکبیر. ترجمه «امت من بر گمراهی و ضلالت اجماع و اتفاق نمی کنند».

همچنین فرموده اند: «ما رآه المسلمون حسناً فهو عند الله حسن» رواه الطبرانی و البزار. «آنچه را مسلمین نیک می پندارند، در نزد خدا نیز نیک است».

حکمت مشروعیت آن: دفع نیازمندی مردم است، طوری که در حکمت مشروعیت سلم مفصلاً بیان گردید.

صفت آن

مسئله ۳۸۳- استصناع عقد ضروری و لازمی نیست، بعد از صنع و پیش از آن لازم نمی شود. هر یک از عاقدین می توانند عقد را تأیید یا فسخ کنند و این خیار را دارند. اگر سازنده، آن را پیش از دیدن مشتری فروخت اشکالی ندارد. زیرا عقد لازم نمی شود و معقود علیه معین نیست، بلکه مثل آن به ذمه وی می باشد. هرگاه آن را به نزد مشتری حاضر نمود خیارش ساقط می شود. زیرا به دادن آن برای مشتری راضی شده است. در این حالت مشتری خیار رویت دارد، می خواهد آن را بگیرد، می خواهد واگذار نماید.

حکم استصناع

مسئله ۳۸۴- ثبوت ملک برای مستصنع (مشتری) در صورتی که صانع ساخته شده را مطابق صفت که قرار شده بیاورد ثابت می شود بدون لزوم. حتی وقتی ببیند خیار دارد می خواهد بگیرد و می خواهد واگذار شود اما نسبت به صانع وقتی مشتری او را ببیند و راضی شود به طور لزوم ملکیت آن ثابت و صانع خیار ندارد.

مسائل رهن (گروی)

مسئله ۳۸۵- رهن در لغت به معنی برقراری و همیشگی می باشد، چنانچه می گویند: ماء الراهن، آب ایستاده و ثابت در اصطلاح شرع محبوس گردانیدن مالی که شرعاً دارای قیمت

است به عنوان وثیقه برای دین که به دست آوردن آن دین یا قسمت از آن از همان عین و مال ممکن باشد.

حکم گروی

مسئله ۳۸۶- گروی شرعاً جایز است مانند بیع. زیرا هر چیزی که بیعش روا باشد گروی آن نیز درست است.

دلیل ثبوت آن به کتاب و سنت و اجماع:

اما کتاب: (و ان کنتم علی سفر ولم تجدوا کتاباً فرهان مقبوضه). اگر شما مسافر بودید و نویسنده نبود پس گروی های گرفته شده است. یعنی قرض دار برای اطمینان قرض دهنده چیزی و مالی را برایش به طور گرویی می دهد.

اما سنت: در صحیحین وارد است که پیغمبر خدا ﷺ پیراهن حربی خویش را به نزد یهودی در برابر گرفتن تخمیناً شصت کیلو جو برای فامیل خویش گرو دادند. تبصره:

لحظه در حالات والامقام سالار و سرور پیغمبران دقت و غور شود، برای انسان هوشمند پند و درس عظیمی حاصل می شود. زیرا خداوند برای پیغمبر برگزیده اسلام حیثیت و عظمت ارزانی فرموده که تخت ها و قصرهای قیصر و کسرا در حین ذکرش به لرزه می آید و بسته بسته مال از هر طرف به ایشان می آمد. در عین زمان به واسطه امرار حیات و تأمین زندگی بسیار ساده و بی نهایت آسان و ضروری لباس حربی خویش را که طرف ضرورت وی است بگرومی دهد. و از این ماجرا به این حقیقت اشاره می شود که پیغمبر برگزیده خدا ﷺ، آن عارف دنیا و آخرت نمی خواستند که چیزی را ذخیره نمایند ولو که اندک باشد و همه فتوحات که برایشان می آمد تقسیم می نمودند و از آنها به جز اندکی نمی گرفتند. این مقام والای وی است که حقیقت دنیا و ماهیت آخرت را به طور کامل شناخته اند.

خدایا این چشم حقیقت بین را به ما عطا بفرما تا از عینک حقیقت به دنیا تلخ و فانی و

آخرت شیرین و باقی نظر صحیح و درست بنمائیم.
اما اجماع، امامان دین همه بر جواز و روا بودن گروی مطابق شرایط مقررہ اجماع و اتفاق دارند.

رکن رهن

مسئله ۳۸۷- رهن یک رکن دارد که عبارت از ایجاب و قبول است و غیر از این هر چه هست از حقیقت آن خارج است.

شروط رهن

مسئله ۳۸۸- شرط‌های رهن سه قسم است:

اول: شرط انعقاد و بسته شدن عقد.

دوم: شرط صحت و جواز.

سوم: شرط لزوم

قسم اول که شرط انعقاد است، گروی باید مال باشد و دین رهن ضمان داشته باشد. اگر گروی مال نبود گرو دادن آن صحیح نیست.

مثال: خود مرده، خون و مانند آنها که شریعت آن را مال نمی‌داند شرعاً گرو دادن آنها صحیح نمی‌شود. دین که ضمان ندارد مانند امانت‌ها و ودیعت‌ها.

اگر شخص نزد دیگری امانت را نهاد نمی‌تواند در برابر آن گروی بگیرد و اگر گروی گرفت فروش باطل است. زیرا اگر امانت در نزد امین به آفت آسمانی هلاک شود ضمان ندارد. اگر به فعل فاعل هلاک گردید امانت نمی‌شود بلکه غصب به شمار می‌آید. به هر حال امانت به این عنوان صلاحیت آن را ندارد که سبب رهن شود.

اگر بایع قبل از تسلیم مبیعه از مشتری کالای را گروی خواست تا مبیعه را به آن تسلیم کند، بنا به قول مفتی علیه جایز است. زیرا گروی مال است. و مبیعه مال متقوم و ضمان دارد که عبارت از ثمن آن است.

عین‌ها و مال‌هایی که به نفس خود ضمان دارد

مسئله ۳۸۹- عین‌ها و مال‌هایی که ضمان دارد دو قسم است:

اول: مالهای مثلی، مانند مکیلات و موزونات و شماره شده‌ها.

دوم: مالها و اعیان که مثلی ندارد ولی دارای قیمت است مانند حیوانات، پارچه‌ها. اینها اگر هلاک می‌شود اگر مثلی باشد ضمانش مثل آن است. و اگر قیمتی باشد ضمانش قیمت آن است در برابر این دو قسم رهن و گروی گرفتن صحیح است.

مسئله ۳۹۰- اعیان و مالها نسبت به ضمان سه قسم است.

اول: مضمون به نفس خود است. مانند مثلی‌ها و قیمتی‌ها.

دوم: مضمون به غیر خود است. مانند مبیعه که مضمون به ثمن خود است.

سوم: اصلاً ضمان ندارد.

آنچه ضمان به نفس خود دارد بدون اختلاف سبب رهن می‌گردد و در شبیهه به مضمون اختلاف است، مانند مبیعه پیش از قبض و فتوا بر جواز رهن است. چیزی که ضمان نداشته باشد به اتفاق علماء سبب رهن نمی‌گردد. مانند امانات و ودیعات.

مسئله ۳۹۱- عین مغضوبه ضمان دارد. هرگاه شخصی به دیگری مال غصب شده را فروخت و مانند آن را تا وقتی که به او تسلیم می‌نماید مشتری از آن رهن و گروی گرفته صحیح است. زیرا اگر هلاک شود ضمان آن بر غاصب لازم می‌شود و مال مضمون است. و مانند آن مال که آن را مهر نهاده و یا بدل الخلع قرار داده است می‌تواند تا وقتی که آنها را به صاحبش تسلیم می‌نماید از آن رهن و گروی بگیرد زیرا آنها ضمان دارند.

از اعیان که ضمان ندارد عینی که آن را به شفع می‌گیرد اگر کسی زمین را مثلاً خرید و شفع طلب نمود بر مشتری لازم است که آن را به وی تسلیم نماید و مشتری نمی‌تواند در بدل تسلیم مبیعه به شفع از آن گروی بگیرد، زیرا مبیعه بر مشتری ضمان و تاوان ندارد اگر پیش از تسلیم به شفع به دست وی هلاک شود بر مشتری چیزی لازم نمی‌شود.

رهن در كفالت به نفس صحيح نيست

مسئله ۳۹۲- هرگاه محمد از حامد دين مى خواست عمرو ضمانت و كفالت خالد را نمود كه بعد از يك سال او را به نزد محمد حاضر كند و اگر او را حاضر ننمود دين محمد را اداء نمايد حالا عمرو نمى تواند از خالد كه مكفول عنه وى است، در مثل اين كفالت گروى اخذ نمايد. زيرا در اين صورت بر خالد دين واجب نيست تا عمرو در برابر آن از خالد رهن بگيرد. چون سبب كه مرهون به است يا دين حقيقى است يا حكمى است. و حكمى عبارت از اعيان مضمون به نفس است و خود آنها دين گفته نمى شود. بلكه دين مثل آن يا قيمت آن است زيرا اگر هلاك شود مثل يا قيمت آن لازم مى شود پس اعيان مضمونه سبب رهن مى گردد مانند دين حقيقى.

مسئله ۳۹۳- در رهن مقدم بودن دين شرط نيست بلكه رهن و گرو دادن در مقابل دينى كه برايش وعده نموده و هنوز نداده صحيح است. هرگاه وعده كرد كه صد هزار برايت قرض مى دهم در برابر گرو دادن حويلى (خانه) تان حويلى را مديون برايش داد صحيح مى شود. اگر مبلغى از آنچه وعده نموده بود داد و باقى را نداد بر دادن باقى مجبور نمى گردد. اگر مرهون به دست مرتهن هلاك شد دين در برابر آن ضمان و تاوان قرار مى گيرد به شرطى كه قيمتش برابر يا كمتر باشد.

اما اگر دين بيشتر باشد رهن مضمون به قيمت مى شود و قيمت آن را مرتهن بايد بدهد. در دين شرط است كه عين باشد نه دين، رهن و گرو دادن دين در ابتداء درست نيست. اما اگر راهن به مرتهن عين را گروه داد مرتهن آن را به اجازة اش فروخت ثمن آن در بدل خودش رهن مى باشد. زيرا ثمن اگرچه عين نيست و آن را ابتداءً به گرو نداده است ولى عوض قيمت مرهونه است.

رهن طلا و نقره

مسئله ۳۹۴- گرو دادن طلا و نقره صحيح است اگر طلا را در برابر طلا به گرو داد و يا نقره را در برابر نقره هلاك شد ضمان آنها لازم مى شود. و اگر طلا را به نقره يا به عكس به گرو داد

و هلاک شد ضمان آن به قیمت است.

مسئله ۳۹۵- گرو دادن رأس المال در سلم صحیح است طوری که مسلم فیه صحیح است. هرگاه شخصی صد هزار افغانی را یا صد کیلو گندم که آن را بعد از یک سال بدهد به گرو داد ولی پول مذکور را نداد و در عوض اش حویلی (خانه) خود را برایش به گرو داد صحیح است.

زیرا پولهای دین حقیقی است در مسلم و نیز اگر مسلم الیه حویلی خود را برای رب المال تا وقتی که گندمها را به وی تسلیم می نماید به گرو داده صحیح است.

مسئله ۳۹۶- کسی حویلی را خرید ولی می ترسید که ملک دیگری باشد یا دیگری به آن حقی داشته باشد، از بایع نسبت به این ترس و خوف گروی گرفت، این رهن که به نام رهن درک یاد می شود باطل است. زیرا خوف و ترس مال نیست که سبب رهن گردد.

قسم دوم شروط صحت است و آنها سه نوع می باشند:

نوع اول: به عقد ارتباط دارد و آن دو بخش است:

اول: رهن معلق به شرطی باشد که خلاف مقتضی عقد است.

دوم: مقید به وقت نباشد مانند این که بگوید این را به مدت دو ماه برایت گرو دادم.

نوع دوم: به مال گروی مربوط است و این نوع چند چیز است.

اول: مال گروی باید معلوم و معین باشد. گرو دادن مال مشاع و غیره معین درست نیست فرقی ندارد که احتمال قسمت را داشته باشد یا نه به بیگانه گرو دهد یا شریک خود.

مثال هرگاه شخصی از کسی قرض می خواهد و هر دو به حویلی به طور مشاع و نامعلوم شریک می باشند قرض دار نمی تواند نصیب حویلی خود را برای شریک خود که از آن قرض می خواهد گرو دهد.

دوم: گروی باید بعد از قبض به دست و تصرف داین باشد. اگر میوه درخت یا کشت زمین را بدون درخت و زمین به گرو داد صحیح نیست. زیرا درخت و زمین که میوه و کشت به آن

متعلق است به دست مرتهن نیست و به تصرف آن نمی باشد.

سوم: در مال گروی راهن حقی نداشته باشد پس گرو دادن درخت که میوه های راهن بر آن قرار دارد صحیح نیست و نیز گرو دادن حویلی که اثاثیه در آن نهاده شده صحیح نیست. چهارم: گروی باید نجس و ناپاک نباشد مسلمان نمی تواند و روا نیست که شراب را برای مسلمان گرو دهد یا گرو گیرد طوری که با ذمی این معامله صحیح نیست.

اگر شراب را به ذمی گرو داد و او را تلف نمود تاوان ندارد. اما اگر ذمی به مسلمان شراب را گرو داد و مسلمان او را تلف نمود یا بیرون ریخت تاوان بر مسلمان لازم می شود. و با آن هم علماء گفته اند که گروی آن صحیح نیست.

پنجم: گروی از مالهای مباحه مانند علوفه ها، و شکارهای مباحه نباشد. اما مالک بودن گرو دهنده گروی را شرط نیست. انسان می تواند ملک دیگری را که بر آن ولایت دارد گرو دهد. مانند ولی می تواند مال طفل صغیر و یا بچه سفیه و نادان خود را گرو دهد و گرو آن صحیح است به شرطی که به فایده و مصلحت ولی باشد. مثال پدر قرض دار است مال بچه صغیر خود را در قرض خود گرو می دهد صحیح است. اگر پیش از خلاص نمودن مال صغیر به نزد مرتهن هلاک شود پدر هر کدام از قیمت آن و از آنچه گرو داده است کمتر باشد ضامن می شود. اگر بچه مانع شد و مالش هنوز در گرو بود مال خود را وقتی می تواند از مرتهن بگیرد که دین او را اداء نماید ولی پدرش امر شود که تا دین خود را اداء و گروی را به بچه خود بازگرداند. اگر بچه دین را اداء نمود و گروی را گرفت هر چه که به دین پدرش داده از پدر خود بگیرد.

مسئله ۳۹۷- وصی هم مانند پدر است مگر در صورتی که گروی هلاک شود زیرا وصی راهن (گرو دهنده) است در این صورت قیمت آن را ضامن می شود نه کمتر را. زیرا وصی از پدر فرق واضح و آشکاری دارد پدر می تواند از مال پسر خود فایده گیرد نه وصی.

مسئله ۳۹۸- شخصی مال را عاریت گرفت صحیح است که آن را به اجازه صاحبش گرو دهد. هرگاه شخصی مال دوست یا قوم یا دیگری را عاریت گرفت تا او را در دین که بالای

وی است گرو دهد این گروی صحیح است؛ به شرط که صاحبش راضی باشد و لازم نیست که جنس گروی و مقدار و مدت آن را بیان نماید. هرگاه کدام یکی از این امور را بیان نمود به آن مقید می شود.

اگر از آن مخالفت نمود عاریت دهنده می تواند عاریت خود را پس گیرد و عقد رهن را فسخ نماید. خلاصه هر چیزی که فروش آن صحیح باشد گرویش نیز صحیح است. مگر چند چیز که مهم تر آنها ملک مشاع غیر معین و ملکی که مشغول به حق رهن است و متصل به دیگری است. مانند کشت پیوست به زمین است طوری که قبلاً بیان شد.

مسئله ۳۹۹- نوع سوم شرطهایی است که به عقد کنندگان مربوط است.

۱- عقل است. گرو دادن دیوانه و بچه که تمیز نداشته باشد صحیح نیست. اما بچه که تمیز دارد و بی عقلی که معنی معامله را می داند تصرف آنها در این معامله صحیح است. به شرط که ولی اجازه دهد بالغ بودن و آزادی در صحت رهن شرط نیست.

مسئله ۴۰۰- رهن فاسد هرگاه آن را قبض نمود بر مرتهن ضمان لازم می شود اما رهن باطل ضمان ندارد زیرا عقدی صورت نگرفته است.

قسم سوم شرط لزوم رهن

مسئله ۴۰۱- رهن بنا به قول اصح وقتی لازم می شود که گروی را قبض نماید. عقد رهن پیش از قبض صحیح می گردد اما لازم نمی گردد. وقتی لازم می شود که گروی را قبض نماید. رهن پیش از تسلیم گروی می تواند از رهن خود رجوع کند. از شرایط لزوم عقد رهن عاقل بودن و بالغ بودن و آزادی است.

مسئله ۴۰۲- قبض باید به اجازه گرو دهنده باشد. اجازه صریحی مانند این که برای گرو گیرنده (مرتهن) بگوید برایت قبض عین گرو داده شده را اجازه دادم. یا من به قبض آن راضیم مرتهن بعد از اجازه می تواند آن را در مجلس یا بعد آن قبض نماید.

اجازه دلالتی مانند این که مرتهن در حضور راهن گروی را قبض و راهن خاموش می باشد و از قبض آن جلوگیری ننماید. و به این طریق قبض درست می شود زیرا سکوتش بر اجازه قبض دلالت دارد.

مسئله ۴۰۳- هرگاه قبض مرهون صورت گیرد ولی یکی از شرایط صحت وجود نداشته باشد قبض فاسد می گردد و عقد رهن لازم نمی شود.

چنانچه مرهون مشغول حق راهن و یا مشاع باشد و نیز اگر قبض کننده عاقل و هوشیار نباشد قبض وی صحیح نمی شود. این شرطها طوری که شرط صحت رهن است شرط صحت قبض نیز می باشد.

حکمت مشروعیت رهن (گروی)

رهن و گروی دارای حکمت بس عظیم و بزرگ است زیرا دور ساختن سختی و پریشانی مسلمان از شایسته ترین عبادات پروردگار مهربان و با لطف است شخص محتاج، جو و فضای روحیات نیازمندیش بسیار تنگ و ضیق است. امکان دارد که به واسطه تهیه نمودن نازل ترین لباس برای اطفال و زنان خویش یا به دست آوردن تکه و پارچه نانی که گرسنگی آنها را دور سازد و یا به واسطه مبلغ که قرض و دین خود را اداء نماید قرض و دینی که گردنهای مردان را می شکند و ... دست نیازمندی را به طرف دیگری دراز کند. و آن شخص ثروتمند بدون گرفتن گروی که وثیقه دین اش باشد و آن را محکم سازد برایش همکاری نمی کند و قرض نمی دهد. از این رو شریعت حکیمانه اسلام عقد و معامله رهن را طبق شرایط مقرر آن مشروع گردانید. تا از یک طرف نیازمندی محتاجان بر طرف و از طرفی دیگر مرتهن که با راهن همکاری و مواساة می نماید قرض می دهد خوف و هراس از تلف شدن مالش نداشته باشد. اگر این مواسات و همکاریها در بین مردم رواج داشته باشد آنانی که صاحب ثروت اند و در رفاه زندگی می نمایند و زندگی شان به خوبی می گذرد گرفتار فقر و تنگدستی نمی شوند.

در عین حال این معامله که یک همکاری بزرگ اجتماعی است سبب دوستی و محبت، اتحاد و اتفاق گردیده روابط حسنه ذات البینی را در سطح افراد و اجتماع محکم می‌سازد. از همه مهمتر مرتهن به ثواب و اجر اخروی از جانب پروردگار مهربان در روزی می‌شود که نه مال سود دارد و نه اولاد به درد می‌خورد بلکه قلب سالم و ایمان کامل و عمل صالح سبب نجات می‌گردد «یوم لا ینفع مالٌ و لا بنون الا من اتی اللہ بقلبٍ سلیم»

فایده گرفتن از گروی

مسئله ۴۰۴- راهن، گرو دهنده بدون اجازه گروگیرنده نمی‌تواند از گروی استفاده نماید. برایش روا نیست که از مرکب، یا خانه، یا لباس گروی را تا وقتی که در گرو است بدون اجازه مرتهن کار بگیرد و هرگاه مرتهن اجازه داد صحیح می‌شود.

اگرچه چیزهایی که از گروی پیدا می‌شود مانند ولد، میوه، شیر، تخم، پشم، موی حق راهن است. اگر تا وقت اداء دین باقی بماند به دینش حساب می‌شود و اگر پس از آن هلاک شود، به دینش حساب نمی‌گردد بلکه نابود محسوب می‌گردد. آری چیزهایی که بدل و عوض منفعت است مانند کرایه موتر (ماشین) گروی از حقوق گرو دهنده نمی‌باشد.

استفاده گرو کننده از گرویی

مسئله ۴۰۵- استفاده گرو کننده بنا به قول اکثر جایز است و روا است به شرطی که راهن اجازه دهد و در حین عقد شرط نکند. زیرا در این صورت قرضی می‌شود که نفع حاصل از آن ربا و سود می‌گردد و این مسئله مانند آن است که شخصی از دیگری قرض می‌گیرد بعد برایش هدیه و تحفه می‌دهد. اگر این هدیه شرط شده باشد درست نیست اگر بدون شرط باشد جایز است.

اگر گرو کننده به اجازه گرو دهنده گروی را استعمال نمود و از آن کار گرفت و در اثنای کار هلاک شد و از بین رفت امانت است. ضمان بر مرتهن نمی‌شود و دینش بر ذمه راهن باقی است. اما اگر پیش از استعمال و یا بعد از آن هلاک شود به دین آن هلاک می‌شود و به دینش مجرا می‌شود.

مسئله ۴۰۶- اگر گرو دهنده گروی را بدون اجازه گرو کننده بفروشد. بیعش جاری نمی شود مگر در صورتی که دین او را اداء کند و هرگاه مرتهن بیع را اجازه نداد نمی تواند بیع را فسخ کند. بلکه بیع موقوف می شود و مشتری اختیار دارد که راهن را بر خلاص کردن گروی مجبور نماید و یا موضوع به قاضی عرض کند تا بیع را فسخ کند و بنا به قول صحیح حق خیار را دارد علم به گروی داشته یا نداشته باشد.

اگر مرتهن گروی را بدون اجازه راهن بفروشد اگر راهن اجازه دهد جاری و جایز می گردد ورنه روا نیست. او بنا به قول صحیح می تواند بیع را باطل و رهن را بار دیگر برقرار سازد.

مسئله ۴۰۷- هرگاه در بیع گروی راهن اجازه بیع و فروش گروی را برای مرتهن داد، ثمن و پول آن به عوض گروی به نزدش باقی می ماند ثمن را قبض کرده باشد یا خیر. ثمن قائم مقام و جانشین عین گرو است زیرا ثمن را در ابتداء گرو نداده است تا گروی اش نظر به دین بودن آن صحیح نباشد.

مسئله ۴۰۸

هرگاه مرتهن رهن و گروی را به طور عاریت به راهن داد عقد رهن باطل نمی شود بلکه ضمانت مرتهن از بین می رود. زیرا تا وقتی که به گروی به دست مرتهن است وی ضامن آن است. وقتی او را به راهن باز داد و نزد او هلاک شد مرتهن مسئول نمی باشد و به هلاک شدن آن دین وی ساقط نمی شود. بلکه بر ذمه راهن باقی است باید برای مرتهن بدهد. اگر راهن گروی را به مرتهن پس داد ضمانت مرتهن باز می گردد و مرتهن می تواند او را از راهن بگیرد.

مسئله ۴۰۹- راهن پیش از پس دادن پول گروی به مرتهن فوت گردید مرتهن از دیگر قرض خواهان به آن حق دارتر است، زیرا عقد گروی باقی است و مجازاً آن را عاریت می نامند. زیرا عاریت دادن عبارت از مالک ساختن منافع است بدون عوض، مرتهن این

تملیک را به دیگری نمی تواند.

ولی هرگاه گروی را مرتهن به راهن رد نماید در آن احکام عاریت جاری می شود که عبارت از نابودن ضمان است برای مرتهن و مرتهن می تواند او را پس بگیرد. چون به عاریت مشابَهت دارد به نام عاریت نام گذاری شده است.

تمام تصرفات که در گروی صورت می گیرد شش چیز است

مسئله ۴۱۰- ۱- عاریت، ۲- ودیعت، ۳- رهن و گروی و این تصرفات عقد رهن را باطل و از بین می برد. هرگاه راهن برای مرتهن اجازه داد که آن را به دیگری گرو دهد عقد رهن اول باطل می شود و نیز اگر مرتهن برای راهن اجازه گروی آن را به دیگری داد عقد رهن اول باطل می گردد.

چهارم: اجازه و آن دو حالت دارد. حالت اول مستأجر خود راهن است. مثال احمد برای محمود خانه را به گرو داد و بعد احمد آن را از نزدش اجازه نموده این اجازه باطل است و گروی مثل عاریت یا ودیعت است اگر هلاک شود ضمان ندارد و مرتهن هر وقتی بخواهد پول آن را پس می گیرد.

حالت دوم: مستأجر خود مرتهن نیست و گروی را به عقد جدیدی اجازه نموده است. یا مستأجر دیگری است و به اجازه آنها اجازه کرده است در این صورت عقد رهن باطل و مزد و اجرت برای راهن است و مستأجر از آنها او را تسلیم شود و گروی وقتی گروی می شود که بار دیگر عقد تازه نماید.

پنجم: بیع است حکم آن قبلاً بیان شد.

ششم: هبه و بخشش است و آن مثل بیع است هرگاه راهن برای مرتهن اجازه هبه گروی را داد عقد رهن باطل می شود.

مسئله ۴۱۱- عقد گروی به مردن گرو دهنده (راهن) و یا گروکننده (مرتهن) یا به مرگ هر دو باطل نمی شود و گروی به نزد ورثه به طور گرو باقی می ماند.

مسئله ۴۱۲- گرو دادن به عین و مالی که خودش ضمان دارد به مثل یا قیمت، مانند مال غصب، عوض خلع، پیشکش و ... صحیح می شود.

قاعده عین ها و مالها سه قسم است اول عین که ضمان ندارد مانند امانات، گروی به آنها صحیح نیست. دوم عین و مالی که ضمان ندارد به مضمونه مشابیهت دارد، مانند مبیعه که به دست بایع است. به این طریق کسی مالی را می خرد و آن را قبض نمی کند و از بایع به واسطه آن گروی می گیرد بنا به قول مفتی علیه رهن و گروی جایز است و در صورت هلاک به اندازه مبلغ قیمت هر کدام از عین و گروی که کمتر باشد ضمان لازم می شود.

سوم: گروی به عین که ضمان دارد، مانند مال مغصوبه (غصب شده) بدل خلع، بدل الصلح و ... صحیح می شود زیرا ضمان و تاوان ثابت است. اگر خود آنها موجود باشد تسلیم لازم است ورنه قیمت آنها لازم می گردد. زیرا رهن به آنها رهن به چیزی است که ضمان دارد، پس صحیح می شود.

مسئله ۴۱۳- گروی به رأس المال مسلم و ثمن بیع صرف و مسلم فیه صحیح است به این طریق که صد هزار افغانی به گندم سلم می کند یا یکصد هزار افغانی پول کلان را به هزار خورده می فروشد و پیش از قبض گروی در برابر صد هزار یا یک هزار هلاک به مسلم الیه می دهد، اگر گروی در مجلس عقد هلاک شد بیع سلم و صرف تمام می شود و مرتهن به حق خود رسیده است. به شرطی که قیمت رهن به رأس المال و ثمن صرف برابر باشد و اگر متعاقبین پیش از نقد مرهون به و پیش از هلاک رهن از مجلس جدا شدند سلم و صرف باطل می شود.

مسائل قرض

مسئله ۴۱۴- قرض لغه به معنی قطع نمودن و بریدن است.

در اصطلاح فقها مال مثلی است که صاحبش آن را برای دیگری می دهد تا آن را باز پس بگیرد.

مسئله ۴۱۵- ثبوت آن به کتاب و سنت و اجماع و قیاس شده است.

کتاب: «واقضوا الله قرضاً حسناً» برای خدا ﷻ قرض شایسته بدهید.

سنت: حضرت انس رضی الله عنه از پیغمبر خدا ﷺ روایت می کند که فرمود: «رأيت ليلة اسرى على باب الجنة مكتوباً الصدقة بعشر امثالها والقرض بثمانية عشر فقلت يا جبرئيل ما بال القرض افضل من الصدقة قال لان السائل يسأل و عنده شيء و المستقرض الامن حاجة» (رواه ابن ماجه و البيهقي).

رسول گرامی اسلام عليه من الصلوة افضلها و من التسليمات اكملها فرمودند: در شب معراج به دروازه جنت (بهشت) این نوشته را دیدم مزد و ثواب صدقه ده چند است و مزد ثواب قرض هجده چند می باشد. من گفتم یا جبرئیل چرا قرض از صدقه افضل و بهتر است. جبرئیل گفت زیرا به نزد سائل چیزی هست و سؤال می کند و قرض خواه از روی احتیاجی و نیازمندی قرض می خواهد.

اجماع: همه مسلمانان متفق اند که قرض جایز و نیکو است.

عقل و قیاس: از نظر عقل و خرد مواساة و همکاری و دفع نیازمندی هم نوع و حتی زنده جانان کار شایسته و پسندیده است.

حکمت مشروعیت قرض

مسئله ۴۱۶- واضح و روشن است بزرگترین عمل که انسان را به خدا ﷻ نزدیک می سازد و او را مورد رحمت و نوازش خویش قرار می دهد دور ساختن نیازمندی محتاجان و دفع نیازمندی و احتیاجی آنها است. رسول گرامی اسلام ﷺ فرمود: «احبکم الى الله من يرجوه عباد الله» (حکمة التشريع). بهترین و دوست ترین شما به نزد خدا ﷻ کسی است که بندگان خدا به نیکویی و دستگیری وی امیدوارند.

آری انسان به دروازه ثروتمند جهت گرفتن قرض استاد می شود که نیازمندی های اولی و ضروری از قبیل تهیه خوراک و لباس برای اطفال و عیال که در سردی های زمستان و گرمی های تابستان بدون لباس و غذائی که آنها را از هلاک و مرگ نجات دهد به عسرت و سختی حیات و زندگی را پس از رنج و پریشانی به سر می برند تا فامیل مضطر و پریشان خویش را از هلاک نجات دهد. خوشا به حال آن مسلمان دلسوز و صاحب کرم که به

واسطه دادن قرض این برادر و خواهر مسلمان خود را از همچو سختی ها نجات و به عوض غم و اندوه قلب رنجیده او را پر از مسرت و خوشبختی می سازد و خود را مصداق و مورد این بشارت و مژده بس عظیم و بزرگ پیغمبر برگزیده خدا می گرداند که به روایت ابی هریره رضی الله عنه فرمودند:

«من نفس عن مسلم كربة من كرب الدنيا نفس الله عنه كربة من كرب يوم القيامة و من يسر على معسر يسر الله عليه في الدنيا و الآخرة و الله في عون العبد ما كان العبد في عون أخيه»

(رواه مسلم و ابو داود و الترمذی و حسنه).

کسی که از مسلمانی سختی ای را از سختی های دنیا دور سازد خداوند عز و جل یکی از سختی های روز قیامت را از وی دور می نماید و کسی که بر مسلمانی آسان گیری نماید خداوند عز و جل دنیا و آخرت را بر وی آسان می سازد، و خداوند عز و جل بنده خود را یاری می دهد، تا وقتی که بنده وی برادر خود را یاری دهد.

برادران مسلمان و آنانی که خداوند ایشان را به دادن ثروت و دارائی مورد ابتلاء قرار داده و به واسطه ابتلاء و آزمایش محتاج را به دروازه شان می فرستد، در پیرامون این حدیث که راه نجات و کامیاب شدن را از ابتلاء و آزمون در بر دارد و بیانگر لطف و دلسوزی آن حضرت به امت مسلمه می باشد، تأمل نموده و بیانات گهربار و ارشادات حیات بخش ایشان را تحت غور و مطالعه قرار دهند تا باشد، قلب خویش را، بیشتر متوجه یتیمان، بیوه زنان و محتاجان گردانند و رحمت و شفقت در قلب شان جوش زند و به یاد محتاجان و نیازمندان و برآوردن حاجات و نیازمندی هایشان به قدر توان خود مخلصانه به جستجوی رضاء پروردگار بشتابند.

نه به واسطه کسب شهرت و ریا اقدام نموده، به سعادت ها و معاونت های الهی در دنیا و آخرت رستگار خواهد گردید. در غیر آن بهتر می دانید و این حدیث صحیح را مد نظر داشته که پیغمبر خدا صلی الله علیه و آله فرمودند:

به طور دوام قدم های انسان در محشر روز قیامت ایستاده است تا از چهار چیز از آن پیرسان شود. از عمر وی که در چه صرف کرده، و از علم وی که برای چه به کار برده است و از مال وی که از کجا به دست آورده و به کجا مصرف نموده است.

شرط قرض

شرط قرض آن است که مثلی باشد.

مثلی آن است که در بین افراد آن تفاوت نباشد، تفاوتی که قیمت را مختلف سازد. مانند چیزهای پیمانی و شماره‌شدنی‌ها که با هم نزدیک‌اند مثل تخم مرغ، جوز و چیزهای وزنی. اما آنهایی که مثلی نیست مانند حیوان، چوب، زمین و... و قیمتی است قرض آنها درست نیست. شماره‌شدنی‌ها که از نگاه مالیت تفاوت فاحش دارند مانند خربوزه، انار، و... قرض آنها نیز صحیح نمی‌شود.

اگر آنها را به قرض داد قرض فاسد است ولی به قبض آن را مالک می‌شود. مثال گوسفندی را قرض نمود و قبض کرد آن را مالک می‌شود ولی به هیچ وجه استفاده از آن روا نیست و اگر او را بفروشد بیعش صحیح است چون آن را مالک شده است و در عین حال گناهکار می‌شود زیرا فسخ بیع فاسد واجب و لازم است و به ترک واجب گناهکار می‌شود.

احکام قرض

مسئله ۴۱۷-۱- ضمان قرض مثل آن است. هرگاه کیلی را قرض نمود مانند گندم بر وی لازم است که مثل آنچه گرفته است رد نماید، بدون ملاحظه گرانی و ارزانی آن. حکم شماره‌شدنی‌ها و وزنی‌ها مثل حکم کیلی است. هرگاه بیست کیلو گوشت قرض نمود و هر کیلوی پنجاه هزار نرخ داشت و بعد قیمت آن به بیست هزار رسید بر وی لازم است که تنها بیست کیلو گوشت را پس دهد. و اگر نان را قرض نمود به شماره نان و یا وزن آن نان پس دهد.

مسئله ۴۱۸- دیگر از احکام آن در قرض و قبض توکیل (وکیل گرفتن) صحیح است. مثال شخصی به دیگری می‌گوید: به من این قدر مبلغ قرض دهید بعد شخص دیگری را وکیل می‌کند تا آن را قبض نماید.

اگر رسول و نفری را به نزد کسی بفرستد تا از وی قرض بگیرد و نفر مذکور پیش وی رفت و گفت فلان مرا فرستاده برایش قرض دهید، به وی قرض داد، این مبلغ مال از فرستنده است.

مسئله ۴۱۹- اگر کسی را وکیل کرد که برایش از فلان قرض بگیرد و آن شخص اهلیت وکالت نداشت، وکالتش صحیح نمی‌شود. اگر این شخص که امر شده قرض را بگیرد مربوط به خودش می‌شود نه به آمر زیرا از جانب آن وکیل نشده است.

مسئله ۴۲۰- اگر برایش قرض داد به شرط که بهتری برایش بدهد این قرض مکروه است. مثلاً می‌گوید ده من گندم ناپاک برایت می‌دهد به شرطی که گندم پاک و نظیف واپس بدهی. اگر برایش گندم پستی (پایه) داد و قرض دار برایش بدون شرط گندم سره داد اشکال ندارد و یا برایش قرض می‌دهد جهت این که مالش را به قیمت گران بخرد مثلاً پارچه لباس متر ۵۰ هزار قیمت دارد شخصی به دکانش می‌آید و از آن دو صد هزار افغانی قرض می‌کند و به عوض یک صد هزار قرضی که برایش می‌دهد از آن پارچه به یک صد هزار برایش می‌دهد و یک صد هزار دیگر را نقداً به طور قرض می‌دهد. بهتر آن است که قرض دهنده از هدیه قرض دار خویش بهره‌برد.

مسئله ۴۲۱- از جمله قرض مکروه این است که شخصی از دیگری قالی به قرض طلب می‌کند و قرض دهنده می‌گوید: که این پارچه را از من به بیست هزار بخر و او از وی به بیست هزار می‌خرد و بعد آن را به دیگر کسی غیر آن شخصی که از آن مال را به بیست هزار خریده به ده هزار می‌فروشد و این شخص واپس آن را به ده هزار برای قرض دهنده می‌دهد و او واپس به مشتری اول می‌دهد و او آن را می‌گیرد و دین بیست هزار به ذمه وی باقی می‌ماند و این بیع به نام بیع عینه یاد می‌شود.

مسئله ۴۲۲- از جمله قرض مکروه این است که برای بچه یا معتوه که از تصرف کردن ممنوع و محجورند قرض می‌دهد هرگاه برای آنها قرض داد و او را تلف نمودند به صاحب مال ضمان آن تعلق دارد نه بچه و معتوه و اگر به اجازه ولی تصرف نماید قرض دادن برایشان صحیح است.

مسائل حجر

مسئله ۴۲۳- حجر لغتاً به معنی منع و بازداشتن است. در اصطلاح عبارت از بازداشتن خاص و جداگانه از تصرف شخصی است که به شخص مخصوص و معین مربوط است. سخن صبی (بچه) که نابالغ باشد و دیوانه در صورتی که به ضرر و خساره آنها تمام شود اعتبار ندارد.

اگر بچه صغیر زن خود را طلاق دهد یا غلام و کنیز خود را آزاد سازد اصلاً اعتبار ندارد و زنش طلاق نمی شود و غلامش آزاد نمی شود زیرا اینها ضرر محض است. دیوانه نیز همین طور است.

مسئله ۴۲۴- اگر سخن بچه صغیر یا دیوانه به فایده و نفع آنها باشد قول آن صحیح و عقد آنها درست است. مثال کسی مالی را به ایشان می بخشد و آنها می گویند قبول نمودیم سخن صحیح و به اجازه ولی موقوف نمی باشد. اگر سخن شان احتمال نفع و ضرر را داشت مانند خریدم و فروختم اگر معنی بیع را می دانست که کالا در مقابل خود ثمن دارد و بدون دادن ثمن و پول به دست آوردن آن امکان ندارد، در این صورت خرید و فروش آنها موقوف به اجازه ولی است. ولی می تواند اجازه دهد به شرط که در آن غبن فاحش (زیاد) نباشد. اما اگر بچه هیچ نمی دانست تصرف آن در این صورت صحیح نمی شود.

مسئله ۴۲۵- حجر و بازداشتن در کارها، صغیری و دیوانگی آنها را واجب نمی سازد. حتی اگر بچه در حالت خواب بالای شیشه خود را انداخت و شکستاند ضمان بر وی لازم و در صورتی که مالی داشته باشد از مالش اداء می گردد. دیوانه نیز همین طور است.

مسئله ۴۲۶- اگر فعل شان به حکم تعلق داشت که به شبهه از بین می رفت مانند حدود و قصاص چون دارای عزم و قصدی نمی باشد عفو شد و جزاء از آنها برداشته می شود. بچه اگر زنا کرد یا کسی را کشت حد نمی خورد زیرا دارای شرایط مقرر آن نمی باشد و شبهه

دفع که عبارت از عدم عزم و قصد است وجود ندارد.

حکمت مشروعیت حجر

مسئله ۴۲۷- از نظر اسلام بنا به تحقیق سبب و حکمت حجر یک چیز است و آن عبارت از مصلحت نوع انسان است. چنانچه در هر مسئله فقهی از قضایای کریمه اسلام این موضوع مطرح است. شریعت مطهر اسلام همیشه در جستجوی سعادت و نیکبختی فردی و اجتماعی بشریت می باشد و از قواعد کلی و عمومی و اساسهای قویم و ثابت آن تعاون و همکاری بین مردم است. شخص توانا و قوی باید با ضعیف و ناتوان معاونت و کمک نماید و بزرگ و کلان بر صغیر که سرپرست آن است باید مساعدت و همکاری کند تا فرصت استفاده دینی و دنیوی آن از دست نرود و خردسالان که سرپرست مهربان طبعی ندارند، مانند پدر و برادر یا قریب، خداوند عز و جل حاکم وقت را مکلف ساخته تا به تربیت و آموزش آنها قیام نماید.

خداوند عز و جل بر اولیاء و وصی ها یتیم و مساکین تأکید نموده است و از بی اعتنائی به ایشان شدیداً آن را تهدید و مورد خشم و غضب قرار داده است، به نحوی که موی در بدن انسان به حرکت می آید.

«ان الذین یأکلون اموال الیتیمی ظلماً انما یأکلون فی بطونهم ناراً و سیصلون سعیراً».

آنانی که مالهای یتیمان را به ناحق می خورند فقط در حالی می خورند که در شکم شان آتش است و زود است که داخل دوزخ شوند.

آنها اگرچه در حین خوردن مال یتیم موقتاً در دنیا لذت می برند ولی به زودی در قیامت به آتش سوزان و شعله ور داخل شوند و در روده های شان آتش شعله ور گردد و زیانه کشد. در آن وقت می دانند که ایشان آتش دوزخ را می خرنند.

طوری که شریعت اسلام کبیر و بزرگ را بر حمایت و همکاری خرد و کوچک ترغیب می نماید اشخاص عاقل و هوشیار را نیز تأکید می کند بر اشخاص که خداوند عز و جل آنها را به ضعف عقل و نادانی مبتلا نموده باید همکاری و سرپرستی و غمخواری نمایند و آنها را مورد لطف، مهربانی و رهنمایی نیک قرار دهند.

مسئله ۴۲۸- از اسباب حجر و منع عاقل به نزد امام ابوحنیفه رحمته الله انجام دادن عمل است که ضرر آن به دیگران برسد. مانند طبیب و دکتر که طبابت دکتری خوب نمی داند و ضررش به مردم زیادتر می رسد و مانند مفتی که احکام فقهی را نمی داند و مردم را گمراه می سازد و یا مفتی که حيله ها و راههای باطل را به مردم فتوا می دهد. یا کسی که به حيله بازی مال های مردم را می گیرد. به اصطلاح مانند کلاه بردارانی اند که ضررشان به مردم می رسد. اولیای امور باید همچو اشخاصی را اجازه کار ندهند تا ضررشان از مردم دفع شود.

سن بلوغ

مسئله ۴۲۹- پسر وقتی بالغ می شود که احتلام شود و از وی منی بیرون شود و زن را باردار سازد. دختر وقتی بالغ می گردد که حیض شود و باردار گردد. اگر از اینها چیزی معلوم نشد از طریق سن دانسته می شود.

هرگاه دختر و پسر به سن پانزده سالگی برسند بنا به قول مفتی به بالغ می شوند.

مسئله ۴۳۰- حجر و بازداشتن از تصرف تا وقت بالغ شدنش دوام دارد و بعد از بالغ شدن اگر معلوم شد که صاحب رای صحیح است مالش به وی تسلیم شود. اگر رشد و فکرش ظاهر نشد مالش به وی سپرده نشود. رشدش به این طور معلوم می شود که صلاحیت اداره مال خود را داشته و آن را ضایع و تلف نکند. مثلاً اگر فاسق و بدکار بود قمار می زد یا زنا می کرد بنا به قول مفتی به و مختار مالش به وی تسلیم نشود زیرا صلاحیت اداره مال را ندارد و آن را تلف و بیجا صرف می نماید و اسراف می کند.

از جمله اسراف که حجر را واجب می سازد، دادن مال به مطربان و بازیگرها و کبوتربازها و خریداران کبوتر به قیمت بسیار گران می باشد. همچنین صرف مال در دیگر موارد که شرع و عقل نمی پذیرد. در کارهای خیر نیز اگر کل مال خود را صرف کند و خودش مفلس شود از سفاقت و نادانی به شمار می رود. زیرا خداوند بنده را به کار خیر به اندازه مکلف ساخته که توانایی مالیش بپذیرد و اجازه دهد. حجر و اثر سفیه هر دوه حکم قاضی ثابت می شود. اگر پیش از قضاء قاضی تصرف نماید تصرف صحیح و سفیه بعد از

قضاء، هرگاه قاضی به رشد آن حکم نماید تصرفات بعدی وی صحیح است.

تصرفات سفیه محجور

مسئله ۴۳۱- تصرفات سفیه در مسائل که احتمال فسخ را دارد و هزل بی قصدی آن را باطل می سازد، مانند تصرفات بچه ممیز است. اما در تصرفات که احتمال فسخ را ندارد و هزل بی قصدی آن را باطل نمی کند مانند نکاح و طلاق، بدون اختلاف، تصرفاتش صحیح می شود و نافذ می گردد.

نکاح و طلاقش درست است و زکوة بر مالش لازم می شود باید قاضی شخصی امین را به او همراه کند تا زکوة خود را به فقراء بدهد و حج و باقی عبادات از وی صحیح می شود. اما بچه اگرچه عبادتش صحیح است بر وی واجب نمی باشد.

وصیت سفیه در صورتی که وارث داشته باشد از ثلث مالش جاری می شود به شرطی که در راه های خیریه وصیت کند. مانند خیرات دادن به فقراء، مساکین، بناء مسجد، مدرسه، پل و غیره. اگر به کارهای نادرست و نامشروع وصیت کند وصیتش باطل و نافذ نمی گردد. اقرارش نیز دارای اعتبار است. هرگاه بعد از حجر مالی را پیدا نمود و برای شخصی اقرار نمود که از من مبلغی می خواهد شخص مذکور می تواند از مالی که بعد از حجر به دست آورده دین خود را بگیرد ولو حجرش باقی باشد. اما سفیه که به سبب سفاهت محجور گردد اقرارش در حالت حجر اعتبار ندارد نه بعد از حجر و نه در اثنای آن و از مالی که در وقت حجر داشته یا بعد از حجر به دست آورد جاری نمی شود.

مسائل تصرفات بچه

مسئله ۴۳۲- قبلاً در بحث تعریف حجر بیان شد که صبی و بچه اگر تمیزی نداشته باشد

تصرفش صحیح نمی شود و اگر اهل تمیز باشد تصرفش بر سه قسم است.

اول: تصرف و کاری می کند که ضرر مالی اش واضح و آشکار است مانند طلاق، قرض، صدقه، خیرات. این تصرفاتش منعقد نمی شود و نافذ نمی گردد اگرچه ولی اش اجازه دهد.

دوم: تصرفی می‌نماید که به فائده‌اش تمام می‌شود و برایش مفید است مانند قبول کردن بخشش و اسلام آوردن (مسلمان شدن). این تصرفاتش درست است و نافذ می‌شود ولو که ولی‌اش اجازه ندهد.

سوم: تصرف است که دایر بین نفع و ضرر است و احتمال هر دو را دارد، مانند خرید و فروش. این انواع تصرفات منعقد می‌گردد، اما موقوف به اجازه ولی است و ولی در صورتی که بیع به غبن فاحش باشد نمی‌تواند اجازه دهد.

اجازه ولی و قاضی در تصرفات صغیر

مسئله ۴۳۳- ولی که اجازه‌اش فایده‌مند است همان ولی است که در مال صغیر ولایت دارد. اگر این ولی موجود نبود قاضی یا کسی را که قاضی مقرر نماید می‌تواند اجازه دهد. هرگاه پدر یا وصی موجود بود و اجازه نداد و قاضی آن را اجازه داد امر قاضی نافذ است و در این صورت حجر و بازداشتن از تصرفش از بین می‌رود. تا قاضی دیگری به حجرش امر نکند محجور نمی‌گردد و از این تصرف قاضی لازم نمی‌شود که وی بر پدرش مقدم باشد. زیرا پدر هرگاه از کاری که به خیر صغیر است امتناع ورزید مانند پدر است که دختر خود را از ازدواج منع می‌کند. در این حال قاضی حق دارد که به نکاح آن اجازه دهد در اینجا نیز همین حکم است.

هرگاه پدر صغیر مال صغیر را بیجا و به طور اسراف خرج می‌کرد قاضی می‌تواند مال صغیر را از پدرش بگیرد و به دست شخص معتمد و امینی بدهد. طوری که می‌تواند مالش را به کار اندازد تا برایش فایده و ربح حاصل شود.

قاضی می‌تواند اگر معامله مفید میسر نبود برای شخص امینی به قرض دهد اما پدر نمی‌تواند مال صغیر را به قرض دهد.

کارهای بچه، دیوانه و معتوه که به دیگران ضرر دارد

مسئله ۴۳۴- هرگاه آنها کاری را انجام دادند و مرتکب شدند که به دیگری ضرری داشت مسئول می‌گردند و مواخذه می‌شوند چنانچه مال غیر را تلف نمودند در حال باید تاوان آن

را بدهند. در بعضی موضع ها کارهای آنها اگرچه مضر هم باشد تاوان ندارد.

مسئله ۴۳۵

- ۱- هرگاه کسی به یکی از آنها مالی را قرض داد و آن را خوردند تاوان لازم نمی شود.
 - ۲- اگر کسی مال را به نزد یکی از آنها ودیعت نهاد و آن را تلف نمود یا ضایع کرد بر پذیرنده ودیعه چیزی نمی شود و تلف آن بر صاحبش تعلق دارد.
 - ۳- اگر کسی به یکی از آنها مالی را عاریت داد و آن را ضایع گردانید تاوان ندارد و ضیاع آن بر صاحبش مربوط می شود.
 - ۴- هرگاه شخصی برای یکی از آنها چیزی را فروخت و آن را ضایع و تلف کرد بر صاحبش مربوط می شود. و بر آنها چیزی لازم نمی شود.
- این حکم در صورتی است که اجازه به این معامله ها را برایشان نداده باشد. اما اگر به اجازه ولی این معامله های چهارگانه را انجام داده باشند در صورت از بین رفتن مال و ضایع شدن آن بر ولی تاوان لازم می شود.

اگر بعضی از محجورین مال غیر را به نزد بعضی از آنها ودیعت نهادند

مسئله ۴۳۶- مثلاً بچه مال شخصی را بدون علم و خبر وی گرفت و به نزد بچه مثل خود ودیعت نهاد و بچه دوم آن را هلاک نمود صاحب مال مخیر است می خواهد از بچه اول تاوان بگیرد و می خواهد از دوم، زیرا مالک آنها را بر مال مسلط نگردانده و به نزد آنها ودیعت نهاده است. بچه که محجور و ممنوع از تصرف است بدون علمش مال او را ضایع و تلف نموده بر آنها تاوان نمی باشد. به خلاف چهار صورت که گذشت زیرا در آنها خود مالک آنها را بر مال خود مسلط ساخته است.

جنایت محجورین

مسئله ۴۳۷- دیوانه یا بچه یا معتوه اگر جنایت بکنند حدّ بر ایشان لازم نمی شود، اگر کسی را کشتند قصاص نمی شوند ولی دية بر ذمه عاقله شان لازم می شود.

عاقله همان اشخاصی را می‌گویند که یاری دهنده یکدیگر باشند. خواه اهل و اقوام او باشند یا از اهل کسب و پیشه‌اش و یا از قبیله او باشد و

حجر و بازداشتن از تصرف به واسطه دین

مسئله ۴۳۸- طوری که سفاهت و نادانی سبب حجر است، قرض‌داری و دین و غفلت در کار نیز سبب حجر است. مجبور به واسطه دین کسی است که از مردم به اندازه قرض می‌کند که قرضش از دارایی وی زیاد باشد و قرض خواهان از قاضی درخواست می‌نماید که او را از تصرف منع نماید تا مال خود را ضایع و کم نکند و مال‌های ایشان را تلف نکند و فقط تنها قاضی می‌تواند او را محجور سازد. هرگاه محجور گردید در مال خود تصرف کرده نمی‌تواند. خیرات، بخشش، اقرار به دین برای دیگری که به واسطه آن محجور نگردیده است و ... صحیح نمی‌شود.

بر قرض‌داری که حاضر نباشد نیز حجر نافذ می‌گردد. به شرط که بر حجر خود آگاه شود. و اگر پیش از آگاهی تصرف نمود تصرفش نافذ نمی‌گردد.

قاضی مال محجور علیه دین را به فروش رساند

هرگاه کسی به واسطه قرض‌داری محجور و ممنوع از تصرف گردیده از فروختن مال خود سرباز زند قاضی مال وی را به فروش رساند و در بین طلبکاران به اندازه حصه هر کدام تقسیم کند و اگر قرض‌دار محجور ازدواج کرد و زن نمود نکاحش صحیح و با دیگر طلبکاران در مهر مثل خود شریک می‌باشد و اگر از مهر مثلش افزوده باشد به ذمه وی دین می‌ماند.

مسئله ۴۳۹- طلبکاران می‌توانند قرض‌دار را همراهی کنند و به هر جای که برود با او بروند ولی نمی‌توانند او را از سفر منع کنند و یا حبس نمایند.

قاضی می‌تواند قرض‌دار را به قرض که التزام نموده زندانی نماید مانند مهر، کفالت و ... هرگاه او را دو و یا سه ماه بندی (زندانی) نمود در این مدت مالی برایش پیدا نشد او را رها

کند و اگر شاهد گذرانید که من مالی ندارم قاضی او را رها کند.

قرض دار محجور لت و کوب نشود

مسئله ۴۴۰- قرض دار لت و کوب و زنجیر و قید (محبوس) نشود و به پیش روی طلبکاران به وی توهین نشود و مزدور هم ساخته نشود. ولی اگر ترس فرازش باشد او را قید نمایند. قرض دار بنا به قول مفتی به نماز جمعه، عید، حج، نماز فرض، نماز جنازه و دیدن مریض رفته نمی تواند. در موضع تنهای بندی شود بر فرش ننشیند و کسی را به نزدش نگذارند. همین زجر و توبیخ برای جلوگیری از قرض گرفتن کفایت است.

حجر به سبب غفلت

مسئله ۴۴۱- حجر به سبب غفلت مانند حجر به سبب دین است.

غفلت و بی خبری عبارت از آن است که شخصی تصرفات که در بین مردم در بیع و شراء رواج دارد نمی داند و فریب می خورد این غیر سفیه است. زیرا سفیه به واسطه هوای نفس و شهوت پرستی مال خود را تلف می کند. اما کسی که غفلت دارد مال خود را قصداً تلف نمی کند و شهوت ران نیست ولی به آسانی فریب می خورد و مردم او را در بیع و شراء فریب می دهند.

فهرست مطالب

شهادت به وکیل نمودن:.....	۱۵
فضیلت نکاح.....	۱۷
آثار وارده درباره‌ی فضیلت نکاح:.....	۲۰
حکمت و فایده نکاح:.....	۲۰
حکمت تربیتی و اخلاقی نکاح:.....	۲۱
ارزش زن از نظر اسلام.....	۲۲
زن در ساختمان و تشکیل خود از مرد فرق دارد:.....	۲۳
زندگی‌شان است».....	۲۴
ترتیب ولی زن:.....	۲۶
ولی یک قسم است:.....	۲۷
ترتیب بین اولیاء ضرور است:.....	۲۷
نکاح فضولی.....	۳۰
زن بیوه باید به زبان اظهار رضایت نکاح را بنماید:.....	۳۱
مسایل کفایت (برابر بودن) مرد و زن.....	۳۲
کفایت در نسب:.....	۳۲
کفایت در پیشه:.....	۳۳
کفایت در مال و دارائی:.....	۳۳
کفایت در دین:.....	۳۳
کفایت شرط جریان عقد است:.....	۳۴
مسائل زنهای که نکاح‌شان حرام است:.....	۳۶
حرمت خویشاوندی:.....	۳۶
حرمت بواسطه‌ی شیرخوارگی:.....	۳۷
حرمت موقت:.....	۳۷

بخش سوم: نکاح و طلاق

مقدمه.....	۳
مسائل نکاح.....	۵
صفت نکاح.....	۵
نکاح فرض:.....	۵
نکاح واجب:.....	۶
نکاح سنت:.....	۶
نکاح حرام:.....	۶
نکاح مباح:.....	۶
نکاح مکروه:.....	۷
آداب نکاح.....	۷
گیرد.....	۸
دیگر آداب نکاح.....	۹
اعلان نکاح به دایره (دف):.....	۹
زفاف عروس:.....	۱۰
ارکان نکاح.....	۱۰
شرط‌های نکاح.....	۱۰
نکاح به پذیرفتن عملی و کتبی صحیح نمی‌شود.....	۱۱
شرط‌هایی که به عقدکنندگان مربوط است:.....	۱۴
شروط شهادت (گواهی).....	۱۴
شرط‌های پنج‌گانه‌ی شهادت:.....	۱۵

- ۶۳.....وارد می شود: و مهر و پیشکش نقد و در حال و مهر در مدّت و مَوْجَلْ: ۶۴.....جلوگیری کردن زن شوهر را از حقوق مقررّه زن و شوهری: ۶۵.....اختلاف مرد و زن در مهر: ۶۸.....حالت دوم اختلاف در اندازه ی مهر: ۶۹...هدیه و بخشش شوهر: ۷۱.....جهیزیه زن ۷۱.....پدر دختر صغیره مطالبه مهر را از شوهرش کرده می تواند: ۷۲.....حکمت مشروعیت مهر در اسلام ۷۳.....بهترین نکاح آن است که مهرش کمتر باشد: ۷۵.....عیب های که به واسطه ی آنها نکاح فسخ می شود: ۷۶.....نکاح بین بیگانگان و اهل ادیان دیگر: ۷۷.....احکام مرتد ۸۰.....مال میراث بین مرد و زن در صورتی که مرتد شوند: ۸۰.....مال مرتد بعد از مردنش: ۸۱.....تصرفات مرتد قبل از اسلام اش: ۸۱.....نکاح مرتد ۸۲.....جزاء مرتد ۸۳.....قابل توجه: ۸۵.....مسایل تقسیم و نوبت بین زنان ۸۶.....
- ۳۸.....حرمت مصاهره خویشاوندی: ۳۸.....شرطهای جماع که موجب حرمت مصاهره است: ۳۹.....شرایط مساس که حرمت را واجب می سازد: ۳۹.....شرطهای نظری که حرمت را ثابت می سازد: ۴۰.....جمع بین زنهای محرمه در نکاح حرام است: ۴۲.....حرمت به واسطه ی اختلاف دین: ۴۳.....حکمت حرام شدن اقارب برای مرد و جمع نمودن بین آنها: ۴۴.....حکمت حرام شدن زن بعد از سه طلاق: ۴۷.....مسایل مهر (پیشکش): ۴۹.....شرایط مهر ۴۹.....قاعده ی مهر مثل: ۵۲.....اقسام مهر ۵۳.....مهر در پنج چیز ثابت و مؤکد می گردد: ۵۳.....وجوب مهر به جماع: ۵۷.....نکاح فاسد دو قسم است: ۵۷.....نکاح شغار (الشونی) - (عوض بدل): ۵۸.....مهر مثل ۵۸.....نکاح تفویض (بلا مهر): ۵۹.....مهر اگر تلف شود کدام شخص ضامن آن است؟: ۶۲.....به مهر که هنوز بدست شوهرش است نقصان

- تسویه و عدالت مرد بین زن‌ها واجب است: ۸۷
- شرایط واجب بودن عدالت در بین زنان: ۸۸
- تعیین نوبت باختیار مرد است: ۸۹
- مسافرت بازن: ۸۹
- یکجا نمودن زن‌ها در یک منزل: ۹۰
- حکمت رخصت و جایز بودن نکاح چند همسر: ۹۱
- اسلام مخترع و مبتکر تعدد زوجات نیست: ۹۴
- حکمت تعدد ازواج مطهرات ۹۸
- ازدواج با سوده بنت زمعه: ۹۹
- حکمت نکاح بی‌بی عایشه صدیقه رضی الله عنها: ۹۹
- حکمت در نکاح بی‌بی حفصه رضی الله عنها: ۱۰۰
- نکاح ام حبیبه بنت ابی سفیان رضی الله عنها: ۱۰۰
- حکمت نکاح جویریّه (بره) کنیز: ۱۰۱
- حکمت نکاح صفیه رضی الله عنها بنت حبشی ۱۰۱
- ابن اخطب: ۱۰۱
- حکمت نکاح ام سلمه رضی الله عنه: ۱۰۱
- حکمت نکاح زینت بنت جحش رضی الله عنها: ۱۰۲
- خلاصه کلمه تعدد ازواج مطهرات حضرت رسول کریم ﷺ: ۱۰۳
- مسائل رضاع یا شیرخوارگی ۱۰۴
- شرایط شیرده ۱۰۴
- شرایط شیر ۱۰۵
- تبصره: ۱۰۶
- اثبات حرمت رضاع ۱۰۷
- حکمت ثبوت حرمت ۱۰۷
- کسانی که به شیر دادن حرام می‌شوند: ۱۰۸
- حرمت مصاهره ۱۰۹
- شرط حرام شدن مرد به واسطه‌ی شیرش: ۱۱۰
- اقرار به شیرخوارگی دارای چند صورت است: ۱۱۳
- مسائل طلاق ۱۱۴
- شرایط طلاق دهنده: ۱۱۴
- شرط‌های صحت نوشتن: ۱۱۶
- طلاق چرا به سه محدود و تمام گردیده است؟ ۱۱۹
- حکمت مشروعیت و اباحت طلاق: ۱۱۹
- حکم طلاق ۱۲۱
- مسائل طلاق صریح ۱۲۳
- مسائل کنایات طلاق ۱۲۵
- مسائل نسبت دادن طلاق به طرف زن: ۱۳۰
- مسئله شماره‌ی طلاق ۱۳۱
- مسائل نسبت دادن طلاق به وقت یا حمل: ۱۳۳
- مسائل توصیف یا تشبیه طلاق به

۱۷۲..... مسائل ایلاء.....	۱۳۴..... چیزی:
۱۷۳..... شرطهای ایلاء.....	۱۳۶..... وکیل کردن شوهر دیگری را
۱۷۴..... حکم ایلاء و دلیل آن.....	تفویض و سپردن طلاق به لفظ اختیار
۱۷۵..... حکمت ایلاء.....	کن:..... ۱۳۸.....
۱۷۵..... اهلیت در وقت سوگند معتبر است:.....	تفویض و سپردن طلاق به زن به لفظ «امرک
۱۷۷..... مسائلظهار.....	بیدک»..... ۱۴۰.....
۱۷۸..... دلیل حرمتظهار:.....	مسائل مشیت و خواستن طلاق..... ۱۴۲.....
۱۷۹..... حکمتظهار:.....	مسائل تعلیق طلاق..... ۱۴۴.....
۱۸۲..... مسائل کفاره.....	مسائل استثناء..... ۱۴۹.....
۱۸۴..... مسائل لعان.....	استثناء وضعی..... ۱۵۰.....
۱۸۴..... شرط لعان و سبب آن:.....	مسائل طلاق مریض..... ۱۵۱.....
۱۸۵..... رکن و حقیقت لعان و حکم آن:.....	زبان و ضرر تکرار لفظ طلاق:..... ۱۵۴.....
۱۸۷..... دلیل لعان:.....	مسائل خلع..... ۱۵۷.....
۱۸۹..... حکمت لعان:.....	الفاظ خلع..... ۱۵۷.....
۱۹۰..... مسائل عده.....	مسائل خلع به لفظ بیع و شراء..... ۱۵۹.....
۱۹۰..... انواع عده:.....	دلیل جواز خلع:..... ۱۶۰.....
۱۹۳..... حکمت مشروعیت عدهی زن:.....	حقوق مرد بر زن:..... ۱۶۰.....
۱۹۴..... مسائل عنین (سست اندام).....	حقوق زن بر مرد:..... ۱۶۰.....
۱۹۵..... نکاح متعه یا موقت.....	شروط لفظ خلع..... ۱۶۶.....
۱۹۶..... اصول مشروعیت نکاح متعه:.....	مسائل رجعت و بازگشت..... ۱۶۸.....
۱۹۸..... مسائل نفقه.....	حکمت مشروعیت رجعت:..... ۱۶۹.....
۱۹۸..... حکم نفقه:.....	ارکان رجعت و شرطهای آن..... ۱۶۹.....
۲۰۱..... تعیین مقدار نفقه:.....	الفاظ کنایه رجعت:..... ۱۷۰.....
۲۰۱..... مسائل شرطهای وجوب نفقه:.....	رجعت عملی:..... ۱۷۰.....
۲۰۵..... حکمت مشروعیت نفقه زنهار:.....	طریق بهتر رجعت:..... ۱۷۰.....
۲۰۶..... مسائل نفقهی اولاد:.....	شرط رجعت:..... ۱۷۱.....

شرط‌های صحت استثناء ۲۳۰
 کلمه‌ها و الفاظی که با آنها قسم بسته
 می‌شود ۲۳۰
 قسم به اسم خداوند قسم است ۲۳۱
 نوع دوم به صفت خاصه و محضه قسم
 می‌خورد ۲۳۱
 قسم به غیر خدا ﷻ ۲۳۱
 قسم به قرآن ۲۳۲
 قسم به صفت که به آن عرف و عادت
 نباشد ۲۳۳
 برائت و بیزاری قسم است ۲۳۳
 کفاره وقتی تکرار می‌شود که قسم تکرار
 شود ۲۳۴
 قسم به یهودی بودن ۲۳۴
 قسم بر غیر یا درخواست از وی برای خدا
 ﷻ ۲۳۶
 قسم به اسم ربّ ۲۳۷
 مبنای قسم بر عرف و عادت است ... ۲۳۸
 حروف قسم ۲۳۸
 اصول که در حانث شدن و ناحانث شدن
 معتبر است ۲۳۹
 سبب باعث بر قسم ۲۴۰
 چیزهای که کفاره را واجب می‌گرداند . ۲۴۱
 مسائل کفاره ۲۴۲
 شرط‌های کفاره ۲۴۲
 شرایط لباس ۲۴۴

نفقه‌ی پدران: ۲۰۸
 حکمت نفقه اقارب: ۲۱۳
 مسائله حضانت و پرستاری ۲۱۴
 شروط حضانت: ۲۱۵
 مدت حضانت: ۲۱۶
 سفر حاضن و سرپرست به همراه طفل: ۲۱۶
 حکمت مشروعیت حضانت طفل
 صغیر: ۲۱۷

بخش چهارم: ایمان و بیوع

مسائل ایمان «سوگندها» ۲۲۱
 یمین و سوگند شرعاً روا است ۲۲۲
 مشروعیت و جواز یمین در سنت و اجماع نیز
 ثابت شده است ۲۲۲
 بسیار قسم خوردن خوب نیست ۲۲۳
 اصل و اساس قسم ۲۲۴
 سوگند به خداوند سه قسم است ۲۲۵
 حکم یمین غموس ۲۲۵
 یمین لغو ۲۲۷
 حکم یمین لغو ۲۲۷
 یمین منعقد ۲۲۷
 شرط‌های یمین ۲۲۸
 قسم به فراموشی و خطاء ۲۲۸
 شرط است که قسم خالی از استثناء
 باشد ۲۲۹

کفاره روزه	۲۴۴	شرط های جاری شدن دو چیز است ..	۲۷۹
مشروعیت کفاره و حکمت آن	۲۴۵	شرایط صحت بیع	۲۷۹
ثبوت کفاره به کتاب، سنت و اجماع شده		شرط های عمومی نفاذ	۲۸۰
است	۲۴۶	شرط های خصوصی	۲۸۰
تکرار کفاره به واسطه تکرار سوگند	۲۴۶	بیع تعاطی (دست به دست) یا داد و	
کیفیت قسم از نگاه فعل حالف	۲۴۷	گرفت	۲۸۱
مسائل قسم بر خوردن و نوشیدن	۲۴۷	فارغ ساختن دکان ها (مغازه ها)ی	
قاعده و قانون	۲۴۹	سرقفلی	۲۸۲
مسائل سوگند بر ترک سخن	۲۵۸	بایع و مشتری نمی توانند بیع را در بعضی از	
مسائل قسم بر زدن و خرید و فروش ..	۲۶۴	مال فروشی قبول کنند	۲۸۵
قاعده و قانون	۲۶۷	وحدت عقد و صقعه و جدا بودن آن ..	۲۸۵
مسائل نذر	۲۶۸	تفریق صقعه (جدا بودن عقد)	۲۸۶
تقسیم نذر و اقسام آن	۲۶۹	مسائل خیار	۲۸۶
شرط های صحت نذر	۲۶۹	حکمت روا شدن خیار	۲۸۶
حکمت مشروعیت نذر	۲۷۲	خیار مجلس	۲۸۷
مسائل بیع	۲۷۲	خیار شرط	۲۸۷
دلیل اباحت و روا بودن بیع و شراء ..	۲۷۳	شرط خیار از طرف وکیل صحیح	
احکام آیات و احادیث	۲۷۳	می شود	۲۸۷
حکمت حلال شدن خرید و فروخت ..	۲۷۴	عقد هایی که خیار شرط در آن صحیح است	
ارکان و بخش های بیع	۲۷۵	شانزده عقد است	۲۸۸
شرط های بیع	۲۷۶	عقد های ده گانه که در آن خیار صحیح نیست	
شرط های بیع به طور تفصیل	۲۷۷	۲۸۹
شرط های منعقد شدن بیع	۲۷۷	خیار شرط از نگاه مدت سه قسم است	۲۸۹
نوع دوم	۲۷۸	آیا کالا در زمان خیار از ملک بایع بیرون	
نوع چهارم	۲۷۹	می شود؟	۲۹۰
نوع پنجم	۲۷۹	اگر خیار برای بایع و مشتری باشد ...	۲۹۲

- ۳۱۳..... است شخصی یک جنس غیر معین را از چند جنس
 ۳۱۵..... مسائل بیع باطل می‌خرد ۲۹۳
 ۳۱۶..... حکم بیع باطل مسائل خیار عیب ۲۹۴
 ۳۲۰..... مسائل ربا «سود خواری» عیبی که مبیعه به واسطه آن رد
 ۳۲۲..... نگاهی به تاریخ ربا و سودخواران می‌شود ۲۹۴
 ۳۲۳..... ربا و سود در ادیان آسمانی شرط‌های رد بیع به عیب ۲۹۵
 ۳۲۳..... نصرانیت ضرری که به سبب عیب، دادن آن لازم است
 ربا جاهلیت عرب، «رباء و سود در مکه ۲۹۷
 ۳۲۳..... مکرمه پیش از اسلام برائت بایع از عیب ۲۹۷
 ۳۲۴..... سود خواری در مدینه پیش از اسلام برائت مبیعه از عیب ۲۹۸
 ۳۲۴..... ربا در اسلام آیا مبیعه فوراً به عیب رد می‌شود؟ ۲۹۸
 ۳۲۴..... سود نسیه نگاه داشتن و حبس نمودن شیر حیوان پیش
 اندازه سود زائد از فروختنش ۲۹۹
 ۳۲۵..... نوع غله مبیعه که بدون تغیر، عیب آن معلوم
 ۳۲۵..... مالهای کیلی و وزنی نگردد ۳۰۰
 ۳۲۶..... سره و پایه مال‌های ربوی و سودی برابر هرگاه در مبیعه عیبی و زیادتی پیدا
 است ۳۰۱
 ۳۲۶..... ربا و سود نسیه در مدت شود ۳۰۱
 ۳۲۷..... حکم ربای قرض مسائل خیار، رؤیت و بیع غایب ۳۰۴
 ۳۲۸..... ربا و سودی که مصارف معروف است چیزهایی که خیار رؤیت را ساقط
 نسیه است ۳۰۶
 ۳۲۹..... جنس متحد و مختلف می‌کند ۳۰۶
 ۳۲۹..... قانون شناخت جنس‌های مختلف مسائل بیع فاسد ۳۰۸
 ۳۳۰..... دلیل احناف بر علت ربا بیع فاسد ۳۰۹
 ۳۳۰..... حکمت حرمت ربا و سود در ابعاد بیع‌های فاسد همه حرام است ۳۰۹
 ۳۳۱..... مختلف قانون شرط فاسد و علامه آن ۳۱۰
 بیع پرندگان در هوا ۳۱۲
 بخشش مالهای منقوله پیش از قبض روا ۳۱۲

نوتهای کاغذی اسکناس (ثمن عرفی است) ۳۴۸	ربا عملی است که از آغاز خود با قواعد الهی مزاحمت دارد ۳۳۲
بیع هایی که از آن نهی شده است ۳۴۹	نتیجه و ثمره نظام ربوی و سودخواری (در بعد سیاسی) ۳۳۳
مسائل تولیه و مرابحه ۳۵۰	ربا مصیبت بزرگ بشریت (ضرر ربا و سود در بعد اجتماعی) ۳۳۳
شرط های بیع مرابحه ۳۵۰	ربا و سود دروازه قرض الحسنه را مسدود می سازد ۳۳۵
موضوعات که در مرابحه باید یاد شود یا نشود ۳۵۲	ضرر ربا در بعد اقتصادی ۳۳۵
آشکار شدن دروغ در بیان ثمن مرابحه و تولیه ۳۵۳	قرض های مردم محتاج ۳۳۷
مسائل غبن فاحش (یا قریب بسیار) .. ۳۵۴	بیع غله جات به جنس آنها و به غیر جنس ۳۴۰
مسائل چیزهای که در میبعه تبعاً داخل است یا داخل نیست ۳۵۵	فروختن آرد گندم به گندم یا نان ۳۴۰
مسائل ثمار (میوه ها) ۳۵۷	بیع آرد به خلاف جنس آن ۳۴۰
مسائل بیع سلم ۳۶۰	بیع نان به گندم ۳۴۱
حکم سلم و دلیل آن ۳۶۰	بیع میوه به جنس آن ۳۴۱
حکمت مشروعیت سلم ۳۶۰	بیع گوشت به جنس آن ۳۴۲
رکن های بیع سلم ۳۶۱	فروختن گوشت مرغ ۳۴۳
شرط های سلم ۳۶۲	فروش ماهی ۳۴۳
شرط های بدلین ۳۶۲	بیع مایعات و چیزهای صاف و روان .. ۳۴۴
شرط های مسلم فیه ۳۶۳	مسائل بیع صرف ۳۴۵
سلم در مالهای شماره شدنی ۳۶۴	بیع صرف به خلاف جنس ۳۴۶
مسائل استصناع ۳۶۵	مالهای ربوی غیر از طلا و نقره ۳۴۶
مشروعیت آن ۳۶۵	شرایط مالهای ربوی غیر از طلا و نقره ۳۴۶
صفت آن ۳۶۶	طلا و نقره که غش آنها بیشتر باشد ... ۳۴۷
حکم استصناع ۳۶۶	احکام فلوس ۳۴۸
مسائل رهن (گروی) ۳۶۶	

- ۳۸۷ اجازه ولی و قاضی در تصرفات صغیر
 کارهای بچه، دیوانه و معتوه که به دیگران
 ضرر دارد ۳۸۷
 ۳۸۸ جنایت محجورین
 حجر و بازداشتن از تصرف به واسطه
 دین ۳۸۹
 قاضی مال محجور علیه دین را به فروش
 رساند ۳۸۹
 قرض دار محجور لت و کوب نشود ... ۳۹۰
 حجر به سبب غفلت ۳۹۰
 حکم گروی ۳۶۷
 دلیل ثبوت آن به کتاب و سنت و
 اجماع: ۳۶۷
 رکن رهن ۳۶۸
 شروط رهن ۳۶۸
 عین ها و مال هایی که به نفس خود ضمان
 دارد ۳۶۹
 رهن در کفالت به نفس صحیح نیست... ۳۷۰
 رهن طلا و نقره ۳۷۰
 قسم دوم شروط صحت است و آنها سه نوع
 می باشند: ۳۷۱
 قسم سوم شرط لزوم رهن ۳۷۳
 حکمت مشروعیت رهن (گروی) ۳۷۴
 فایده گرفتن از گروی ۳۷۵
 استفاده گروکننده از گرویی ۳۷۵
 تمام تصرفات که در گروی صورت می گیرد
 شش چیز است ۳۷۷
 مسائل قرض ۳۷۸
 حکمت مشروعیت قرض ۳۷۹
 شرط قرض ۳۸۱
 احکام قرض ۳۸۱
 مسائل حجر ۳۸۳
 حکمت مشروعیت حجر ۳۸۴
 سن بلوغ ۳۸۵
 تصرفات سفیه محجور ۳۸۶
 مسائل تصرفات بچه ۳۸۶

فهرست منابع

- ۱- قرآن مجید
- ۲- صحیح بخاری
- ۳- صحیح مسلم
- ۴- سنن الترمذی
- ۵- نیل الاوطار
- ۶- حجة الله البالغه
- ۷- الفقه على المذاهب اربعة
- ۸- الدر المختار
- ۹- ردّ المختار
- ۱۰- فتاواى قاضى خان
- ۱۱- فتاواى عالم گيرى (هنديه)
- ۱۲- احياء علوم الدين
- ۱۳- تفسير المنار
- ۱۴- السلام سعيد الحوا
- ۱۵- حكمة التشريع
- ۱۶- مشکوة المصابيح
- ۱۷- الاختيار للتحليل المختار
- ۱۸- كنز الدقائق
- ۱۹- فتح القدير
- ۲۰- الهدايه
- ۲۱- البدايه
- ۲۲- شرح هدايه (عنايه)
- ۲۳- الفقه الاسلامى وأدلته
- ۲۴- المنجد
- ۲۵- فرهنگ عميد